

9



५. १. ५. ५. ५. ५. ५. ५. ५. ५.

(( ملك الارض بالا حبيسا )) والا قط

1

✱ ✱



51395 - 51396

p 19Y0 — p 19Y8

الامداد

\*\*\*\*\*

الى طلاب المعرفة والباحثين عن الحقيقة، البعيدين  
عن التعصب المذهبي .

والى الذين تههم عمارة الارض واستخراج كنوزها  
واستثمار خيراتها على الوجه الشرعى : اقدم هذا  
الجهد المتواضع سائلا المولى ان يجعله عملا  
خالصا لوجهه الكريم .

عبد الله

شكـــــــــــــــــر وتقدـــــــــــــــــير  
=====

ان الحمد لله احمده واستعينه واشكركه على هدايته وتوفيقه لانجاز هذا العمل المتواضع وقد تأذن بالزيادة لمن شكره واصلى واسلم على خير الشاكرين وخاتم النبيين .

وبعد فاني اتقدم بخالص الشكر والعرفان بالجميل لحكومتنا الرشيدة سائلا المولى سبحانه ان يتفمه برحمته ورضوانه بانني نهضت الملمية الحديثة جلالة الملك فيصل بن عبد العزيز وان يجعل التوفيق حليف خلفه جلالة الملك خالد المعظم .

واشكر لجامعة الملك عبد العزيز ماتبذله من دعم مستمر لطلبة العلم وجهود مخلصه لتهيئة الجو الملمس المناسب لهم .

ثم اشكر فضيلة الاستاذ الدكتور: احمد فهس ابوسنة المشرف على هذه الرسالة الذي كان لملمه الفزير وادراكه القوى وحلمه الواسع الاثر المظلم في ابراز هذا البحث في هذه الصورة ، فلقد منحتني من وقته وراحته الشئ الكثير وأخذ بي يكلتايديه حتى رأى هذا البحث النور فجزاه الله عنى احسن الجزاء .

وأشكر فضيلة الدكتور: محمد أمين المصرى لقا ماتحمل في تأسيس هذا القسم .

وأشكر فضيلة الدكتور: حسين حامد حسان المشرف على قسم الدراسات الملمية لأفضاله التى طوقنى بها ومشورته وتوجيهه .

وأشكر اخى وزملى عثمان المرشد لمساعدته في التصحيح حين طبع هذه الرسالة وأقصد خالص الشكر للقائمين على مكتبة الحرم المكى .

لهو لا جميعا ولمن مد يد العون لى لى اتمام هذا البحث عظيم شكرى وامتنانى .

عبد الله بن محمد بن ابراهيم آل يحيى

فهرس المباحث

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

الصفحة	الموضوع
	المقدمة
١	
من ٤ الى ٤٦	الباب الاول : الملك وتقسيم الاراضى ومدى ولاية الامام على الارض.
٥	الفصل الاول : الملك واسباب ملك الارض
٥	المبحث الاول : تعريف الملك
٧	= الثانى : مشروعية الملك
٩	= الثالث : طبيعة الملك
١١	= الرابع : نطاق الملك ومداه
١٣	= الخامس : انواع الملك
١٦	= السادس : اسباب ملك الارض
١٧	الفصل الثانى : اقسام الارض
١٧	المبحث الاول : الارض المملوكة ملكا عاما .
٢٤	= الثانى : = = = خاصا .
٢٥	= الثالث : = الموقوفة .
٢٨	= الرابع : = المباحة
٣٢	= الخامس : ارض مكة ومن اى نوع هي
٤٣	الفصل الثالث : مدى ولاية الامام على الارض .
٤٣	المبحث الاول : ولاية الامام على لارض المملوكة ملكا عاما او خاصا .
٤٥	= الثانى : ولاية الامام على الارض الموقوفة
٤٦	= الثالث : ولاية الامام على الموات
من ٤٧ الى	الباب الثانى : احياء الموات وتحجيرها
٤٨	الفصل الاول : فى الاحياء
٤٨	المبحث الاول : تعريف الاحياء
٥٠	= الثانى : ادلة مشروعيتها

٥٢	المبحث الثالث : الاعمال التي يثبت بها الاحياء
٥٤	= الرابع : شروطه
٦١	= الخامس : احكام الاحياء
٦٦	= السادس : ملك المعادن وغيرها تبعا للارض
٦٧	الفصل الثامن : ماهو موات وما اختلف فيه اهو موات اولاً
٦٧	المبحث الاول : حريم العامر والقريب منه
٩٢	= الثاني : المعادن الظاهرة والباطنة
٩٧	= الثالث : اراض اختلف في انها من الموات اولاً .
١١٦	الفصل الثالث : التحجير
١١٦	المبحث الاول : تعريف التحجير ✓
١١٧	= الثاني : مشروعيته
١١٩	= الثالث : شروطه
١٢٠	= الرابع : حكمه
١٢٢	= الخامس : صحة بيعه وهبته واره
١٢٤	= السادس : مدة التحجير
١٢٦	= السابع : اذا احيا غير المحجر الارض المحجور في مدة التحجير
من ١٢٩ الى ١٦٩	الباب الثالث : الاقطاع
١٣٠	الفصل الاول : معنى الاقطاع وشروطه ووزن يملكه
١٣٠	المبحث الاول : تعريف الاقطاع
١٣٢	= الثاني : ادلة مشروعيته
١٣٤	= الثالث : شروطه
١٣٨	= الرابع : من يملكه
١٣٩	الفصل الثامن : اقسام الاقطاع وحكمه
١٣٩	المبحث الاول : اقطاع التملك
١٤٩	= الثاني : = الانتفاع

الصفحة	الموضوع
١٥٠	البحث الثالث : اقطاع الاستغلال
١٥٢	= الرابع : = الارفاق
١٥٥	= الخامس : حكم الاقطاع
١٥٩	= السادس : الفرق بينه وبين الاحياء
١٦٠	خاتمة : وضع اليد على العقار
١٦٧	ثبت المراجع

ABSTRACT

FOR

MASTER DEGREE THESIS

The Ownership of Lands by means of 'IHYĀ' AL-MAWĀT (reclamation of waste land ) and 'IQTĀ' (Private Land Grant )

BY

ABDULLA MOHAMMED AL-YAHYA

Submitted, in partial fulfillment of a Master Degree,  
to the Graduate Faculty Of Shariā and Islamic Studies.

King Abdulaziz University

Mecca, Saudi Arabia.

1395-- 1975

Supervisor

AHMAD FAHMI ABU-SINNA

### Abstract

In view of the increasing demands for lands which led to land-monopoly, a practice which is not approved by Shari'a and thus is a deviation from the sacred teaching of Islam, the writer undertook the task of studying the legal aspects of landownership by means of 'Ihya' al-mawāt i.e., <sup>reclamation</sup> ~~reclamation~~ of waste land, and Iqtā' i.e., private land grants. The thesis mainly states the legal principles for such ownership in order to conclude the most correct opinion about it.

The thesis is divided into three parts. The first part consists of three introductory chapters. The first chapter deals with the concept of ownership in general and the means of land ownership in particular. It states the definition of ownership, its legality, its extent and kinds. This chapter deals as well with the means of ownership which are: 1- contracts. 2- inheritance, and 3- 'Ihya.

In the second chapter the types of land are dealt with. These types are: common, private, endowed and waste. In this chapter, a special part was allotted to deal with the land of Mecca and to ~~decide~~ <sup>decide</sup> from which above-mentioned types it should be considered. It is the writer's opinion that it should be regarded as common, since it is like a yard for the Holy Kaba. Consequently, the buildings of Mecca are owned by their tenants and the tenants should have no right to rent them during Haj.

The third chapter deals with the extent of the Imam jurisdiction over the types of land. The Imam was decided not to own the fourth type, namely, the waste land ( Mawāt ). Hence his jurisdiction over it is limited to organizational measures in the case of private ownership by means of 'Ihya whenever it is necessary. Accordingly he can not grant it to individuals.

The second part deals with land's 'Ihya and its demarcation, and it contains three chapters.



The first chapter deals with Ihya' Al-Mawat and it includes seven sections. The first is the definition of Ihya' Al-Mawat. The second is about the evidences of its legality. The third is about the means of Al-Ihya', which were decided to be all the conventionally recognized means of Al-Ihya'. The fourth is on its conditions which were three: non-occurrence of harm, the permission from the Imam if necessary, and its being not in the land of Thamud.

The fifth section is on the principles of Al-Ihya', that it entitles the full ownership of land, and that this ownership is not negated by long desertion. The sixth is on the ownership of minerals belonging to the owned land. It was pointed out that the Islamic jurists had two opinions about it; that it belongs to the land owner or that the Imam has a jurisdiction over it. With respect to water and grass on the owned land, the writer was of the opinion that they remain for public utility.

The seventh section was on who is allowed to own lands by Ihya'. The Muslim Citizen is entitled to this right, but with respect to the Themmy people (non-Muslim) there are some differences of opinions.

The second chapter deals with what is not considered Mawat and ~~and~~ what is undecided about its being Mawat or not. The chapter includes three sections. The first is on the adjoining areas of Al-Amir as springs, rivers, canals, wells, the house in the desert, villages, and cities. It was decided that the limits of these areas (Al-Harim) are set by the present and future needs of utilizing Al-Amir itself.

The second section is on the covered and surface minerals. It was decided that private ownership of it is not allowed. The surface minerals is considered public utility and the covered ones are left to the authority of the Imam.

The third section is on what is undecided about its being Mawat or not. It was divided into three types. The first is lands

with rights short to full ownership. This includes the protected grazing land which is considered as public utility as long as it is needed and it becomes Mawāt again when the need ends. This type also includes the land of drying rivers and ebbing seas. It was decided that it is considered Mawāt if there is no expectation of return of the water and if there is no damage resulting in its use. This type also includes the unentailed cemeteries when they are not in use and the bodies of its buried had transformed. In this case these cemeteries become Mawāt and not permanent public utility.

The second type is deserted property. Its rulings are that with respect to Pre-Islamic property it is considered Mawāt and can be owned except for the land of Thamūd. With respect to deserted Islamic property, it belongs to its owner if known or it would belong to the public fund ( Bait Al-Māl ) in case of the owner's death or the hopelessness of his appearance.

The third type is the Mawāt of the conquered land, and it was considered as the Mawāt of the Arabian Peninsula.

The third chapter of the second part deals with Mawāt demarcation, its definition, legality, and rulings which entails the advantage of the Ihya priority. This priority can't be sold or granted but it is inherited as other rights. The duration of the priority right is determined by the need and the opinion of the Imam. It was pointed out that the Ihya of the demarcated lands before the expiration of the priority duration does not entail ownership by the Ihya of others.

The third part deals with private landgrants, and it includes two chapters. The first is on the meaning of landgrants and the evidences of its legality. It also deals with its pillars and conditions and who is authorized to do it.

The second chapter deals with types of grants, its rulings and the difference between it and the Ihya. This chapter includes six sections. The first is on the grant of ownership in both Mawāt and all kinds of ʿAmir. With respect to minerals it was decided that

the only Imam can grant their ownership in accordance with public interest.

The second section deals with the grant of utilization. The third is on the grants of exploitation, and the fourth deals with the temporary grants for utilization.

The fifth section deals with the principles of private grants and that it entails ownership in Al-'Amir but not in the Mawāt. The grant of Mawāt entails only the right of priority to 'Ihyā as that achieved by demarcation. The deviation of the right of priority of both is the same. It was also pointed out that the 'Ihyā of other's granted lands does not entail ownership during the duration of the right of priority of the granted.

The sixth section is on the difference between the 'Ihyā and the grants. The concluding chapter deals with the acquisition of real property. It was pointed that no matter of how long ago the acquisition took place, it still does not entail ownership. Therefore, it is permissible to hear the claims of a plaintiff and accept his evidences.

Thanks to ALLAH the guardian of all people.

**المقدمة**

\*\*\*\*\*

الحمد لله رب العالمين ، والصلاة والسلام على خاتم الانبياء والمرسلين :

نبينا محمد وعلى آله وصحبه اجمعين .

أما بعد : فقد خلق الله الانسان من الارض ، واستخلفه فيها ليقوم بممارستها ،  
واودعها رزقه وسخر له جميع ما عليها ، وما في باطنها من كنوز وخيرات ، وحسنه  
على السمي في مناكبها ، والضرب في ارجائها ، ليستثمر خيراتها ، ويتمتع  
بطيبتها ، ويقوم بتحقيق ما كرمه الله به حين اصطفاه وجعله خليفة عنه في ارضه  
يعمرها بالعمل ، ويحكمها بالعدل ، ثم يتوفاه الله فيمرد الى الارض ومنها يبعثه  
يوم القيامة منها خلقناكم وفيها نعيدكم ، ومنها نخرجكم تارة اخرى .

وقد ظهرت آثار هذا الارتباط الوثيق بين الانسان والارض في تطلعه الى حيازتها ،  
وتملكها ، والتصرف فيها ، والتنافس بين الناس في ذلك جماعات وافراد ، فكان لابد  
من وجود تشريعات ونظم تحكم العلاقة بين الانسان والارض وتحدد طرق تملكها ،  
والتصرف فيها ، وما فيها من حقوق او ارتفاقات للآخرين ، ومدى سلطة مالكها او صاحب  
الاختصاص بها عليها .

وحيث ان الشريعة الاسلامية المباركة قد جاءت مبنية على تحقيق مصالح العباد  
في الدنيا والآخرة واقامة العدل فيما بينهم ووضع الحلول الناجعة لكافة مشاكلهم  
فقد اولت موضوع ملكية الارض الميتة والتصرف فيها والانتفاع بخيراتها عناية فائقة  
فشرعت له من الاحكام ما يفي بحاجات الناس ، ويكفل حفظ حقوقهم ، ويرفع التنافس  
والخصام فيما بينهم ، بيد ان هذه الاحكام جاءت مبثوثة في ابواب الفقه المختلفة  
على وجه يضطر متبعمها الى بذل جهد كبير في الوصول اليها ، كما ان بعضها  
يحتاج الى تخريج على اقوال الفقهاء واستنباط من عباراتهم ، لذلك عقدت العزم  
على التصدي لهذا الامر وجعلت موضوع رسالتي لنيل درجة الماجستير في الشريعة

الاسلامية " تلك الارض بالاحياء والاقطاع " لكونهما اهم اسباب تملك الارض الممتدة حيث اجمع احكام هذه المسائل وارتيها واتتبع اقوال العلما فيها واعرض ادلتهم وناقشها لاختار منها ما قوى دليله وقامت حجته دون تعصب لمذهب على آخر او لفتية على سواء ، معتمدا في اخذ راي كل صاحب مذهب على الكتب المعتمدة والمشهورة في مذهبه ما امكن ذلك .

ويتكون مخطط هذه الرسالة من ثلاثة ابواب وخاتمة ، وتحت كل باب فصول ينسدرج تحتها عدد من المباحث وذلك على الوجه التالي :-

الباب الاول - في الملك ، وتقسيم الاراضى ، ومدى ولاية الامام عليها ، وفي هذا الباب ثلاثة فصول :-

الفصل الاول - في الملك ، واسباب ملك الارض ، وتحت مباحث :- البحث الاول في تعريف الملك ، والثاني في مشروعيته ، والثالث في طبيعته ، والرابع في نطاقه ومداه ، والخامس في انواعه ، والسادس في اسباب تملك الارض .

الفصل الثاني - في لقسم الارض وفيه مباحث : الاول في الارض المملوكة ملكا عاما ، والثاني في الارض المملوكة ملكا خاصا ، والثالث في الارض الموقوفة . والرابع في الارض المباعة ، والخامس في ارض مكة ومن اى نوع هي .

الفصل الثالث - في مدى ولاية الامام على الارض وفيه مباحث : الاول ولايته على الارض المملوكة ملكا عاما او خاصا . الثاني في ولايته على الارض الموقوفة . الثالث في ولايته على الموات .

الباب الثاني - في احياء الموات وتحجيريه وفيه فصلان : الاول في الاحياء وفيه مباحث ، اولها في تعريف الاحياء ، وثانيهما في ادلة مشروعيته وثالثها في الاعمال التى يثبت بها الاحياء . ورابعها في شروطه وخامسها في احكامها - - - - - وسادسها في تملك المعادن وغيرها تبعاً للارض وسابعها في من يملك بالاحياء  
الفصل الثامن فيما ليس بموات وما اختلف في انه موات اولا .

المبحث الاول في حريم المأمر والقريب منه الثاني في المعادن الظاهرة والباطنة

الثالث في اراضى مختلف في انها من الموات اولا .

والفصل الثالث في التحجير وفيه مباحث ، الاول في تعريفه . والثاني في  
مشروعيته . والثالث في شروطه . والرابع في حكمه ، والخامس في صحة بيعه وهبته  
وارثه ، السادس في مدته ، السابع فيها اذا احيا غير المحجر الارض المحجورة  
في مدة التحجير .

الباب الثالث — في الاقطاع . وفيه فصلان : الاول في معنى الاقطاع وشروطه ومس  
ملكه .

وفي مباحث : الاول في تعريفه . الثاني : فيه ادلة مشروعيته : الثالث : في شروطه .  
الرابع في ملكه : الفصل الثاني . في اقسام الاقطاع وحكمه وفيه مباحث : الاول : في  
اقطاع التملك . الثاني في اقطاع الانتفاع : الثالث في اقطاع الاستغلال : الرابع في  
اقطاع الارتفاق . الخامس : في حكم الاقطاع . السادس في الفرق بينه وبين الاحيا .  
ثم وضمت خاتمة البحث في وضع اليد على العقار وفيها بينت  
المراد بوضع اليد . وحكم وضع اليد المدة الطويلة على العقار وشروطه  
وبيان هذه المدة .

وقد اعتمدت في هذا البحث على توفيق من الله اولا ثم الاستعانة بخبرة  
ومشورة فضيلة المشرف على رسالتي الدكتور احمد فهمى ابوسته اسأل الله سبحانه  
التوفيق والسداد .

## المســــــــــــــــاب الاول

ففي الملك وتقسيم الاراضي ومدى ولاية الامام عليها وفيه ثلاثة فصول :-

الفصل الاول - في الملك

الفصل الثانى - فى اقسام الارض

الفصل الثالث — في مدى ولاية الامام على الارض

## الفصل الاول : في الملك وتحته ستة مباحث

المبحث الاول : في تعريف الملك .

= الثاني : في مشروعيته .

= الثالث : في طبيعته .

= الرابع : في نطاقه .

= الخامس : في انواعه .

= السادس : في اسباب تملك الارض .

### المبحث الاول : في تعريف الملك .

الملك في اللغة : هو احتواء الشئ \* مع القدرة على الاستبداد به ، والتعريف

فيه . قال في القاموس : ملك يملك ملكا : بمعنى احتواه قادرا على الاستبداد به ( ١ ) .

الملك في الشرع : ورد له تعاريف كثيرة نكتفي بذكر الصحيح منها .

عرفه الجرجاني بقوله : الملك في اصطلاح الفقهاء \* ( اتصال شرعي بين الانسان وبين

شئ \* يكون مطلقا لتصرفه فيه وحاجزا عن تصرف غيره فيه ) ( ١ ) .

شرح التعريف

يقصد " بالاتصال " العلاقة بين الانسان والمال ، وهي اختصاصه به على

النحو الآتي .

---

( ١ ) القاموس المحيط للفيروز آبادي .

( ٢ ) التعريفات للجرجاني ٢٠٤ حلبى .  
للتعريف



والمراد "بالشرعى" ما كان ثابتا بالادلة الشرعية فما اجاز الشرع تملكه يملك بأسبابه على الوصف الذى ثبت فى الشرع، وما منع تملكه لا تثبت العلاقة بينه وبين الانسان .  
والمراد "بالانسان" الشخص الحقيقى ويلحق به فى الحكم الشخصى الحكم كبيت مال المسلمين وجهة الوقف.

والمراد بكلمة "شئ" : المال وهو ما يباح نفعه واقتناؤه بلا حاجة وله قيمة (١) سواء كان عيناً ام منفعة ام حقاً مجرداً كحق الاختراع وحق التأليف، فالمراد بالمباح ان لا يكون محرماً كالخمر والخنزير، وبلا حاجة — لاخراج الكلب فانه وان كان مباح الانتفاع به لحاجة الحراسة والصيد فليس بمال . والمقصود بحاله قيمه، ان يكون مما يجزى فيه البذل والمنع بين الناس فلا يدخل فى المال مثل كسرة من خبز وقبضة من تراب.

وقوله : "مطلقاً لتصرفه فيه، وحاجزاً عن تصرف غيره فيه" يشترط امرين  
الاول : تمكنه من التصرف المطلق فى حدود الشرع اذا كان مستوفياً بشروط الاهلية .  
الثانى : منع غيره من التصرف فى ملكه ابتداءً الا بسبب يسوغ تصرف ذلك الغير فيه كالوكالة، والوصاية فحينئذ يجوز للوكيل والوصى ونحوهما التصرف نيابة عن المالك .

وخرج بقوله "وحاجزاً عن تصرف غيره" : الاذن فى المباحات العامة ، فانه يطلق التصرف للمأذون له لكن لا يمنع غيره بخلاف الملك .

والملك حكم شرعى لان الحكم كما يطلق على التكليف كالوجوب والحرمة يطلق على الوضع كالركن والعلة والشرط، والملك منه لانه علة لباحة تصرف المالك والمنع من تصرف غيره .

والتملك ادخال المال فى الملك بسبب من اسبابه الاختيارية كالا حياء والاشجار

---

(١) شرح منتهى الارادات ١٤٢/٢ مصور .

### المبحث الثانى : مشروعية الملك .

سبق فى تعريف الملك انه حكم ثابت بالشرع وذلك بالادلة الواردة فى القرآن والسنة التى تشرع للناس ما يملكون من الاشياء وكيف يملكونها .

الادلة التى تقرر الملك من القرآن الكريم : قال تعالى : " اولم يروا انا خلقنا لهم مما عملت ايدينا انعاما فهم لها مالكون " ( ١ ) وقال تعالى : " فمن لم يستطع منكم طولا ان ينكح المحصنات المؤمنات فما ملكت ايمنكم " ( ١ ) صرح فى القرآن بملك الانسان للانعام فى الآية الاولى ويملكه للرفيق فى الآية الثانية . وقال تعالى " واحل الله البيع وحرم الربا " ( ٢ ) . فان البيع يستلزم شرعا ملك المبيع للمشتري والتمسك للبائع .

وقال تعالى : " ان تؤمنوا وتتقوا يؤتكم اجركم ويسألكم اموالكم " ( ٤ ) وقال تعالى : " والذين فى اموالهم حق معلوم للسائل والمحروم " ( ٥ ) . وجاء فى السنة الشريفة قوله صلى الله عليه وسلم فى حجة الوداع " الا ان دماءكم واموالكم عليكم حرام كحرمة يومكم هذا . . . الحديث " ( ٦ )

---

( ١ ) سورة : يس ٠٧١ .

( ٢ ) سورة : النساء ٠٢٥ .

( ٣ ) سورة البقرة / ٢٢٥ .

( ٤ ) سورة محمد ٠٣٦ .

( ٥ ) سورة المعارج ٠٢٥ .

( ٦ ) رواه الامام احمد قال : حدثنا اسماعيل حدثنا اسماعيل حدثنا سعيد الحريرى عن ابن نضرة حدثنى من سمع خطبه رسول الله صلى الله عليه وسلم . . . الحديث

المسند ٤١١/٥ ميعنيه .

وقال الرسول صلى الله عليه وسلم: " الولد واميحك لأبيه " ( ١ ) .

اضيف في الآيتين والحديثين المال للانسان والاصل في الاضافة ان تكون  
للملك مالم تصرفها قرينة الى غيره .

---

( ١ ) قال المعجلوني : واخرج بن ماجة عن عمرو بن شعيب عن ابيه عن جده قال :  
جاء رجل الى النبي صلى الله عليه وسلم فقال : ان ابني لعتاج مالي . قال :  
انت ومالك لا بهيك . ان اولادكم من ابيكم كسيكم فكلوا من اموالكم ، واخرجه  
احمد وكذا ابن حبان عن عائشة . قال في المقاصد والحديث قوى - كشف  
الخفا ومزيل الالباس للمعجلوني ص ٢٠٩ ثالثة .

### المبحث الثالث : طبيعة الملك :

اعترف الشارع باختصاص الانسان بالمال الذي هو صفة اعتباره جعلها الشارع اثرا لاسباب الملك وقصر محله على الماله .  
فان النصوص الشرعية قد نظمت طرق اكتسابه احسن تنظيم ، وكذلك نظمت ايضا طرق استعماله ، واستغلاله ، واستهلاكه ، والتصرفات الاخرى ، واحاطته بقيود تضمن صالح الفرد والجماعة ، وجعلت في هذا المال حقوقا تلزم صاحبه كالزكاة والصدقة والبذل في حال الازمات والنوائب وجماع ذلك في قاعدتين توخى ان من النصوص الواردة في القرآن والسنة

#### القاعدة الاولى :

اهلية المالك للتصرف فيما يملك ، فاذا كان المالك بالفا عاقلا كاملا اهلية فان تصرفه لا يخرج عن نطاق مصلحته الخاصة التي لا تتعارض مع مصلحة الجماعة .  
وأما اذا كان قاصرا في اهليته فانه لا يدرك من التصرفات ما هو في مصلحته او في مصلحة الجماعة ، ولهذا فقد اقامت عليه الشريعة الولاية من قبل اناس كاملين الاهلية حفظا للمال .

#### القاعدة الثانية :

ان لا يكون التصرف ضارا بالصالح العام او الخاص ؛  
قد يكون تصرف الشخص سليما بالنسبة الى مصلحته خاصة ، ولكنه يضر بالصالح العام كتهريب نوع من العملة الى داخل البلد او خارجها ، او ادخال بضاعة او اى شئ دون علم ولي الامر بذلك مما قد يضر بالصالح العام . فان الشريعة تفرض على المالك . ان يكون ما يملكه وجميع تصرفاته فيه في خدمة الصالح العام ولا يضر به لان الجماعة وحدة متماسكة والفرد جزء منها فيجب ان تعمل هذه الوحدة

بانسجام تام .

كذلك يجب ان لا يكون تصرفه ضارا بالخير : فقد يكون تصرف الشخص نافعا له ولا يتنافى مع الصالح العام ولكنه يلحق ضررا بفرد او مجموعة من الناس . فان مثل ذلك العمل لا تجيزه الشريعة . كمن اقام مصنعا في وسط حي سكني ، فان ذلك المصنع مفيد لصاحبه ، ولا يتعارض مع الصالح العام ، ولكنه قد يؤذي جيرانه من الساكنين بصوت محركاته واهتزازها ، فان الشارع الحكيم قد منع مثل ذلك العمل الذي يلحق ضررا بالخير . فلا ضرر ولا ضرار ( ١ )

ومن هنا يتضح ان طبيعة الملك للاشياء والمنافع هي ااحة الفرصة للمالك لكن ينتفع بالاشياء المملوكة في حدود نصوص الشرع وعمومات الدين بحيث يستفيد هو ولا يضر بغيره سوا كان فردا او جماعة .

---

( ١ ) الخراج ليحيى بن آدم ص ٣٩ وعن داود بن الحصين عن عكرمة عن ابن عباس قال :

قال رسول الله صلى الله عليه وسلم " لا ضرر ولا ضرار في الاسلام " سلفيه ثانيه

### المبحث الرابع: نطاق الملك ومداه:

تختلف المملوكات اختلافا واضحا بحسب نوع المال المملوك، فالمعقار يختلف عن المنقولات والمنافع تختلف عن الأعيان، ومن هذا اختلاف نطاق الملك باختلاف المملوك.

والمراد بكلمة "نطاق" أي أجزاء المال التي تدخل في الملك؛ فمن ملك حصانا يملك بجميع أجزائه، ومن ملك أرضا يملك عمقها وهواها، وما عليها من الهنأ والشجر وثمره.

وبدل على هذا تصريح الفقهاء غير المالكية: بأن من ملك أرضا ملك ما فيها من المعادن لأنه ملكها بجميع أجزائها. وتصريحهم كذلك بجواز بيع حق التعلين من غير تقييد بارتفاع معين (١)

وتأيد في جهة العمق: بخوله صلى الله عليه وسلم من غصب شبرا طوقسه من سبع أرضين\* وفي الملو: بإجماعهم على أن التهمة يصح استقبال هوائها إلى عنان السماء\* لأنه تابع لها، وقد نص الحنفية: على أن المسجد لا يكون خالما لله إلا إذا لم يبين تحته أو فوقه بناء خاص مملوك، فإذا بني تحته سرداب أو فوقه بيت لم يكن مسجدا. (٢)

قال القرافي: وظاهر مذهب المالكية تقييد العمق بحاجة المالك فلا يدخل

---

(١) شرح منتهى الإرادات ٢٠٢/٢ مصور، تبين الحقائق ٣/٣٣٠ مصور.

(٢) تبين الحقائق ٣/٣٣٠ مصور.

من الحق في الملك الا ما فيه الاساس الذي يحفظ المحيطان .

ورد ذلك ابن الشاط : بأنه غير متجه ، ان لو اراد انسان ان يحفر  
تحت ملك آخر نفقا ليصل منه الى ملكه يمنع من ذلك . ثم استظهر : ان الحق  
كالهوا<sup>١</sup> مملوك لمالك الارض مالم يضر بالغير فله ان يحفر في ملكه ماشا<sup>٢</sup> كالا<sup>٣</sup>سار<sup>٤</sup> ،  
وله ان يرفع بناء<sup>٥</sup> ماشا<sup>٦</sup> مالم يضر بالغير . ( ١ )

---

( ١ ) الفروق للقرافي ومعه ادرار الشروق لابن الشاط ١٥ / ٤ - ١٧ مصور .

### المبحث الخامس : انواع الملك :

يقسم الملك ثلاث تقسيمات باعتبارات ثلاثة .

#### فباعتبار المالكي ينقسم الى قسمين :

اولا : ملك خاص : والمراد به ما كان لمعين سوا<sup>١</sup> كان المالك شخصا حقيقيا ام حكما .

ثانيا : ملك عام : ويقصد به ما كان ملكا للجماعة فمالكه غير معين كالطريق العامة ، والبيادين والانهار المظمية والبحار ، وكسفرة ومنى والحمى .  
ويدل على وجود هذا النوع : قوله تعالى : " ان الذين كفروا يصدون عن سبيل الله والمسجد الحرام الذي جعلناه للناس سوا<sup>٢</sup> الماكف فيه والباد . . الآية " ( ١ ) .  
وقوله تعالى : " وان المساجد لله فلا تدعوا مع الله احدا " ( ٢ ) وفي الحديث قوله صلى الله عليه وسلم " لا حمى الا لله ورسوله " ( ٣ ) فالحمى من الاملاك العامة والمنافع التي لا يختص بها احد دون احد .

#### وباعتبار محله ينقسم الى ثلاثة اقسام :

اولها : ملك الاعيان : وهي كل مال قائم بنفسه بحيث يمكن احرازه . سوا<sup>٣</sup> كان منقولا او عقارا ( ٤ ) ، وان كان هناك راي شاذ ينفي ملك الاعيان لبنى الانسان

---

( ١ ) سورة الحج ٢٥ .

( ٢ ) سورة الجن ١٨ .

( ٣ ) صحيح البخارى ١٤٨/٣ حلى

( ٤ ) العقار : يقصد به الارض وما يتعلق بها ولا يقبل النقل والمنقول : ماسوى ذلك

كالا نعام وعروض التجارة .



ويثبت لهم ملك المنافع فقط وملك رقبة الاعيان لله تعالى : لانه المتصرف الحقيقي فيها ايجادا واعداما ، ولانه اضاف ملك السماوات والارض وما بينهما له بقوله تعالى " ولله ملك السماوات والارض وما بينهما " ( ١ )

" يرد على هذا القول : بأن هذا النوع من الملك يختلف عما نحن بصدد فهمه فملك الله غير ملك العباد ، وقد سبق ان اضاف الله ملك الاعيان للأفراد بالآيات التي قدمنا في مشروعية الملك وقد جمع الله بين الملكيتين في قوله " وانفقوا مما جعلكم مستخلفين فيه " ( ٢ ) فان عباد الله يحوزون هذه الاموال ويختصون بها وينفقونها وهم خلفاء الله في ارضه .

ثانيها : ملك المنفعة : يقصد به امتلاك ثمرات المال كالزراعة للارض والسكنى للدار والركوب للسيارة ، بحيث يتمكن من المعاوضة عنها : فمثلا المستأجر يملك منافع العين المؤجرة ويملك المعاوضة عنها ، ولكنه لا يملك رقبة العين المؤجرة فيتصرف فيها تصرف المالك .

ويجتمع ملك المنفعة مع ملك الرقبة ، كان يملك الدار ويملك سكاها او اجارتها ، وقد ينفرد كل منهما عن الآخر كان يوصى بمنافع دار لرجل مدة ويترك رقبته لورثته .

ثالثها : ملك الانتفاع فقط : ومعناه ان الشخص يملك ان يستفيد بنفسه من مال معين ولكنه لا يستطيع ان يأخذ عوضا عن تلك المنفعة . ومثال ذلك الرجل يوقف عليه كتاب لقراءته ، فانه يستطيع الاستفادة من ذلك الكتاب بالقراءة فقط ، ولا يستطيع ان يوجره وكذلك لو وقف عليه دار لسكنائه ، فانه لا يستطيع ان يوجرها وكل

---

( ١ ) نقله القراني عن المازري في الفروق ٣ / ٢٤٠ الرسميه التونسيه وتيمه ابن

الشاطي في الادرار ٣ / ٢٤١ .

( ٢ ) سورة : الحديد ٧ .

ما يملك منها هو سكتة فيها ، وكذلك الجار يضيغ خشبة على جدار جاره او يسر بارضه باذنه ، ومنه الاقطاع للارتفاق .

والفرق بين ملك المنفعة وملك الانتفاع : ان الاول يجوز لصاحبه ان يأخذ عن منفعته عوضا والثاني لا يجوز له ذلك . ( ٢ )

### وباعتبار وصفه : منقسم الى قسمين ايضا :

الاول ملك متممين : وهو كل ملك معلوم المقدار والحدود مفرا عن غيره كملك رجل لرأس من البقر او الابل او ملكه لقطعة ارض او بستان محاط بحائط معلوم المساحة والحدود .

الثاني الملك المشاع : ويقصد به الحصة التي تخص احد الشركاء في مال يشترك فيه اكثر من واحد ، ونصيب كل وان كان معروف المقدار ، لكنه منتشر في ذلك المال ، ولا يمكن حصره في مكان معين قبل قسمته ، كما لو اشترى جماعة قطعة ارض ، او ورثوها . فكل واحد منهم يعلم نصيبه بالمقدار ولكنسه منتشر في حصص الآخرين ولا يكون متميزا عنها .

### المبحث السادس : اسباب حلك الارض :

الذى يعنينى هنا هو ذكر سببين لحلك الارض وهما احيا الموات والاقطاع لانهما موضوع بحثى ولكن لتام الفائدة سأذكر اسباب ملك الارض على سبيل الاجمال .  
اسباب تملك الارض ثلاثة . العقد ، والميراث ، والاستيلاء .

الاول العقد : وهو الايجاب والقبول الصادران ممن هو اهل لذلك ،

والواردان على محل صالح للعقد : وينقسم الى قسمين :

( أ ) اختيارى كمقد البيع والهبة والوصية . ومنه الاقطاع ( ١ ) . فكل طرف من اطراف هذا العقد حر فى ابرامه وتركه .

( ب ) اجبارى كمقد الشفعة . فان الشريك فى قطعة ارض يأخذ الشخص المبيع بثمنه الذى يبيع به جبرا على المشتري لا اختيار له فى ذلك .

الثاني : الميراث : وهو سبب من اسباب ملك الارض يختلف عن بقية الاسباب .

لانه يفيد الملك بطريق الخلافة عن المورث فان الملك كان ثابتا للمورث لحاجته وعند موته ينتقل تلقائيا الى وارثه على انه خلف له فهو سبب جبرى .

الثالث : الاستيلاء : وهو حيازة الارض والتصرف فيها بانواع التصرف . ويكون

فى المباح : وهو الارض الميتة . والاستيلاء عليها يكون باحيائها كما يأتى فى بابها .

اما فى الارض المملوكة فالاستيلاء عليها لا يكسب الملك وان طال مدتة

وانما يكون دليلا على وجوده لملكه ، ويأتى تفصيل ذلك فى خاتمة الرسالة  
— ان شاء الله — .

---

( ١ ) هذا هو اقوى القولين فى الاقطاع ويأتى قول آخر للملكية انه حكم من الاسماء

## الفصل الثاني : في اقسام الارض

بعد ان تبينا الملك وانواعه ، واسباب تملك الارض . يجدر بنا ان نتعرض لاقسام الارض من حيث الملك وغيره لتتعرف ما يصلح منها للاحياء والاقطاع .

واقسام الارض بالاستقراء اربعة

١- المملوكة ملكا عاما .

٢- المملوكة ملكا خاصا .

٣- الموقوفة .

٤- المباحة : "الموات" .

المبحث الاول في الارض المملوكة ملكا عاما : المنافع العامة .

تعريفها :

هي الارض التي تعلق بمنفعتها حق عام لجميع الناس ، وليست موقوفة ، ولا تملك رقبته بالاحياء .

نقصد " بالمنفعة " انتفاع جماعة الناس مفترقين او مجتمعين . كالشئ في الطريق العامة ، والشرب من النهر ، ورعى الكلاً .

ونقصد " بالحق العام " اشتراك جميع الناس دون تمييز بصفة من الصفات بالانتفاع بهذه الارض الا بالصفة التي تؤهل لهذا الانتفاع كطالب العلم للمدرسة ، والمريض للمستشفى فلا يختص به فرد او فئة من الناس بأن نوع من انواع الاختصاص والا انتقضت صفة العموم ، الا ان يكون ذلك الاختصاص باقاع من الامام . كما يأتي تفصيله في اقطاع الارفاق ان شاء الله .

وبهذا التصريف تخرج الارض المملوكة رقبته ، والمملوكة منفعتها ملكا خاصا يسوغ التصرف فيها . وتخرج كذلك : الارض الموقوفة والارض الموات . ويشترط للانتفاع بهذا النوع من الارض : ان لا يلحق المنتفع ضررا بالمامة ، وينصيبهم من تلك المنافع .

وتنقسم هذه المنافع الى قسمين : منافع متفق عليها بين الفقهاء . واخرى مختلف فيها . فالمتفق عليها : كالمساجد ومصلى العيد والشوارع والافنية واسواق التجارة والمقابر والمتنزهات العامة وما يحتاجه اهل البلد للاقاء فضلاتهم ومناخات اهلهم او مواقف سياراتهم واماكن سباقهم ورياضاتهم ومراعى مواشيهم ومحتطبيهم والانهار العظيمة التي ليست ملكا لاحد وموارد المياه كل ذلك وما اشبهه مما يحتاجه العامة ويلحق باستئثار احدهم برقبته او منافعه على الدوام ضرر يعتبر من المنافع العامة .

والمنافع المختلف فيها كثيرة ابرزها اربعه

الاول : الارض التي تقام عليها المناسك : وهى عرفة ومزدلفة ومنى .

قال الجمهور : انها من المنافع العامة ، ولا يجوز لاحد تملكها . وقد ورد فى منى ما اخرجه ابو داود بسنده الى عائشة رضى الله عنها قالت : " سئل رسول الله صلى الله عليه وسلم : انبتنى لك بيتا فى منى يذلك ؟ قال : لا . منى مناخ من سبق " ( ١ ) منع فى الحديث من البناء بمنى لما فيه من الاختصاص .

وكذلك هى اماكن عبادة خاصة كالمساجد ومصلى العيد . ثم ان البناء بها

---

( ١ ) سنن ابى داود مع مختصرها وتهذيبها للمنذرى ٣٨/٢ انصار السنة .

قال المنذرى اخرجه ابن ماجه . ولم يصفه . بل قال حسن .

بجعلها تضيق بالحاج وتضييق حركة مرورهم في اماكنهم . وفوق ذلك لو بسى بها احد لم يكن البناء لمجرد حاجة الباني وانما يكون المقصود منه احتكـار الارض حتى يضطر الحاج الى بذل اجرة عالية يخرج بها الحج عن مقصده ومفهومه الروحى المقصد والمفهوم المادى .

ويقاس على منى في الحكم عرفة ومزدلة ، لان كلا من مناسك الحج .

وحكى الذنوى من الشافعية في الروضة الخلاف في ذلك فذكر فيه قولان :  
الاول انها من المنافع العامة التى لا يجوز تملكها بحال كما قال الجمهور . والثانى جواز تملكها الا ان يضيق ذلك على العامة في اماكن مشاعر الحج كالوقوف والمبيت والرمى . ثم قال : والاول هو الاصح . ( ١ ) وهو كما قال الذنوى لقوة ادلة راي الجمهور ولا دليل يستند القول المخالف . وحكى ابن قدامة في المفتى الاتفاق على انه لا يجوز البناء في مناسك الحج . ( ٢ )

الثانى : ما قرب من العامر : والخلاف فيه يشبه الخلاف في اماكن اماكن المناسك . حيث الكل قائلون بأنه من المنافع العامة سوى امام دار الهجرة الامام مالك رضى الله عنه فانه اعطى لحريم العامر حكم الموات حيث يجوز للامام اقتطاعه لمن يحييه اذا لم يضر باهل العامر ( ٣ )

---

( ١ ) الروضة للذنوى ٢٨٦٨٥ ، نهاية المحتاج ٢٤٤/٤ عامره .

( ٢ ) المفتى ٣٠٦/٤ مصور .

( ٣ ) مواهب الجليل والتاج والاكلیل للخطاب والمواق ١٠/٦ - ١٢ سمساده

وقال ابن حزم : في المسألة تفصيل : فقال ( ان اضر احياءه بأهل البلد وضيق عليهم فليس للامام ان يقطعه لاحد وليس لاحد ان يحييه ، وان لم يكن به ضرر جاز احياءه كالبعيد فلا يكون من المنافع العامة ) ( ١ ) وهذا اعدل الآراء . لان عمارة الارض مطلوبة ونافعة مالم يكن فيها اضرار بالعمامة .

### الثالث : الحمى :

#### معناه :

هو المكان الذي اعده الامام لرعى ماشية الجهاد ، والصدقة ، وفقراء دار الاسلام . وقد كان نظامه في الجاهلية : ان رئيس القبيلة اذا نزل منزلا مخصبنا استصوى كلبا على شجر ، وحيثما انتهى اليه صوته من كل ناحية حماه لاهله خاصة ومواسييه ، ويرعى مع غيره فيما سواه ويمنع الناس من الرعى في حماه بالقوة والخلعة . ولما جاء الاسلام شرع الله تبارك وتعالى الحمى على لسان رسوله صلى الله عليه وسلم حيث قال : من رواية البخارى " لاحمى الا لله ورسوله " . ( ٢ )

فقال الجمهور : ان الحمى مشروع للأئمة من بعده . فانه اثبت الحمى للرسول قالوا : والائمة خلفاءه صلى الله عليه وسلم في رئاسة الدنيا فثبت لهم ما ثبت لله ، ولان الخلفاء الراشدين رضوا الله عنهم قد حموا لاهل الصدقة وخيل الجهاد

---

( ١ ) المحلى ٢٣٤/٨ المنيرية ، ولزيادة التفاصيل انظر الرسالة ص

( ٢ ) المغنى لابن قدامة ١٦٦/٦ منار اولى ، صحيح البخارى مع شرحه فتح

البارى ٣٤/٥ بولاق .

ومواشي الضعفاء، ولم ينكر عليهم احد من الصحابة فكان ذلك اجماعا منهم على مشروعية الحمى وانه من المنافع العامة. (١)

اخرج البخارى بسنده الى زيد بن اسلم عن ابيه قال : "سمعت عمر وهو يقول لهبنى حين استعمله على حمى الريد : يا هنى اضم جناحك عن الناس، واتسق دعوة المظلوم فانها مستجابة، وأدخل رب الصريمة والفنية، واياى ونعم ابن عفان ونعم ابن عوف، فانها ان تهلك ماشيتهما يرجعا الى نخل وزرع، وان رقت الصريمة ان تهلك ماشيته يأتينى ببنيه . فيقول : يا أمير المؤمنين افتسركم انا لا أهالك ! قالوا والكلاء يسرعون من الذهب والورق . وأيم الله انهم يرون انى قد ظلمتهم . انها لبلادهم قاتلوا عليها فى الجاهلية واسلموا عليها فى الاسلام . ولولا النعم التى يحمل عليها فى سبيل الله ما حميت على الناس شبرا من بلادهم ابدا" (٢)

قال اسلم . فسمعت رجلا من بنى ثعلبة يقول له يا امير المؤمنين حميت بلادنا قاتلنا عليها فى الجاهلية واسلمنا عليها فى الاسلام يرددها عليه مرارا وممر واضع رأسه . ثم انه رفع رأسه اليه فقال : " البلاد بلاد الله ونحمى لنعم مال الله ، ما يحمل عليها فى سبيل الله " (٣) .

وقال ابن حزم : وهو قول عند الشافعية . ان الحمى خاص بالرسول صلى الله عليه وسلم للحديث السابق " لا حمى الا لله ورسوله " حيث اثبتته للرسول صلى

(١) مواهب الجليل ٦/٣/٣٠٠، الروضة ٥/٢٩٢، المفتى ٦/١٦٧، منار.

(٢) صحيح البخارى مع شرحه فتح البارى ٦/١٢٥، سلفيه.

(٣) الزيادة لابن عبيد فى الاموال ٤١٨ [امبارى].



صلى الله عليه وسلم لا للآئمة، ولو كان ذلك للصالح العام.

وعلى هذا القول، فالحمى الذى يعتبر من المنافع العامة؛ هو حمى  
الرسول صلى الله عليه وسلم. وماسواه من أئمة المسلمين فليس لهم الحمى،  
ولو فرض وان احدثهم حمى من الارض الموات شيئا فلا اعتبار  
لحمياه ويجوز لمن اراد احياء شىء منه احياءه لانه باقى  
على اصله من الاباحة، ولا يكون من المنافع العامة. (١)

والراجع هو القول الاول؛ لما روينا من الحديث. وتفسيره الاول هو  
المتجسه. ولاجماع الصحابة.

هكذا عرف الشرع الحمى. ويشترط فيه ان لا يلحق ضررا بعامة المسلمين.  
واما ما كان من حمى الجاهلية صورة وغاية فلم يجزه الشرع.  
فان الامام لا يحمى من مراعى المسلمين لنفسه او خاصته  
مقصد ارشيد لانه لا فرق بين حقوق الامام  
الشخصية وحقوق سائر الناس فى الاستيلاء على المباحات  
والانتفاع بها.

وليس لاحاد الناس مهما عظم جاهه ان يحمى شيئا من الارض  
سواء كان ذلك لنفسه او لقيمتيه.

---

(١) المحلى ٩٦/٩ دار الاتحاد الروضة ١٩٢/٥.

الرابع المعادن الظاهرة:

وهي التي لا تحتاج الى عمل لاستخراجها كاللصاح على وجه الارض .

قال الجمهور: هي من المنافع العامة.

وقال المالكية: ليست من المنافع العامة. بل امرها الى الامام. يتصرف فيها لصالح الجماعة كمال بيت.

وسمّيت الكلام عنها في المعادن الظاهرة. (١) ان شاء الله.

المبحث الثاني : في الارض المملوكة ملكا خاصا . :

وهي التي تعين مالكةا سوا" كان شخصا حقيقيا فردا او جماعة او كسان مالكةا شخصا حكيميا كبيت المال والشركات التي صدر بها ترخيص من الامام .  
الارض المملوكة لبيت المال : كالارض التي مات مالكةا ولا وارث له والارض المجهولة المالك الذي لا يرجح ظهوره والارض التي اشتراها ولي الامر بمال بيت المال . والتي عزلها عن المنافع العامة .

هذه لبيت المال عليها حق الملك وجميع التصرفات التي للاشخاص . فله بيعها واجارتها واقطاعها بالشروط الآتية في " الاقطاع " وله تخصيصها لمصلحة من المصالح العامة كالساجد ، والمدارس ، والمقابر .

وبيت المال في هذا كله يمتثل شخصيا حكيميا يمثله الرئيس الاعلى او نائبه كوزير المالية . والارض المملوكة للاشخاص بمقتد او ميراث او استيلاء .

هذه يتصرف فيها اصحابها جميع التصرفات المشروعة ، ولهذه التصرفات قيود مبسطة في محلها من كتب الفقه ، ولا فرق بين ان يكون هذا الملك على سبيل التمييز او الشيوع .

ولا فرق بين ان يكون المالك فردا او جماعة .

### المبحث الثالث : في الارض الموقوفة :

#### تعريفها :

وهي كل ارض حبست رقيبتها عن جميع التصرفات وجعل للموقوف عليها الانتفاع الشخصى بها ، او التصرف فى منافعها على الوجه الذى يعينه الواقف او يعينه الشرع .

ومشروعية الوقف ثابتة بالسنة واجماع الصحابة رضى الله عنهم .

والارض الموقوفة قسمان : وقف خاص ، ووقف عام .

فالوقف الخاص : هو كل ارض حبس مالها رقيبتها وجعل ريعها ومنافعها لجهة من جهات الخير ، او لفرد ، او جماعة من الناس ، واذا وقفها على فرد او جماعة من الناس يجب ان يكون آخرها لجهة لا تتقطع كالفقراء واهنا السبيل وليس لاحد ان يتصرف فى رقبة الوقف ببيع او هبة او رهن .

والوقف العام : يقصد به الارض التى اختار الامام بعد فتحها عنوة حبس رقيبتها وجعل ريعها ومنفعتيها لجميع المسلمين تسد حاجاتهم وتمون نوائهم فليس مصدر مهم من مصادر دخل بيت مال المسلمين . وهذه الارض يمكن حصرها فى ارض الكفار التى اخذها المسلمون عنوة ولم تقسم بين المحاربين بعد ان تضع الحرب اوزارها .

وفى ا اذا تركوها خوفا من المسلمين بلا قتال ، او صالحا هم على ان الارض لنا فهذه تصير وقفا بنفس الظهور عليها ، على قول وعلى قول آخر لا بد من وقف الامام لها . وفى كلتا الحالتين لا يخير الامام بين وقفها وقسمتها

كما في الأرض المفتوحة عنه بل ليس فيها إلا الوقف. وخالف في وقف الأرض المفتوحة  
عنوة الحنفية وفيما يلي بيان ذلك.

رأى الجمهور وقف أرض العنوة ولكنهم اختلفوا في الطريقة التي وقفت بها  
هذه الأرض.

فقال الحنابلة: إن الإمام مخير في شأنها تخيير مصلحة لا تخيير شهوة  
ورغبة. كتخييره في شأن الأسرى. فإن شاء قسمها بين المحاربين فله ذلك وإن شاء  
وقفها فله أيضا. وقد اغتار عمر رضي الله عنه وقف سواد العراق والشام ومصر.  
واستدلوا على ذلك بقصص الرسول صلى الله عليه وسلم عندما فتح خيبر حيث  
وقف بعضها وقسم البعض الآخر. وما فعله عمر رضي الله عنه بأرض السواد والشام  
ومصر وسائر ما فتحه عنوة وأقره الصحابة رضي الله عنهم عليه تألوله بأنه وقف  
للأرض (١)

وقال المالكية وهو رواية عن الإمام أحمد: إنها تصير وقفا بنفس الذمهور  
عليها دون أن يوقفها الإمام ولا تقسم بين القاشين لأنها ليست من الفنائم.  
وانما هي بمثابة الفئ. وتأولوا فعل عمر بسواد العراق وغيرها أنه وقف  
متمين عليه لا اختيار له فيه (٢)

---

(١) الكشف ٩٤/٣، المغني ٥٩٦/٣، شرح منتهى ١١٨/٢ - ١١٩.

(٢) المغني ٩٦/٣، زاد المصنف ١٩٣/٢، حلي، الشرح الكبير للدردير.

١٨١/٢، الاميري، منتقى ٣٢٣/٣، سعاد، قوانين الاحكام الشرعية

للغرناطي ١٦٧، دار العلم بيروت.

وقال الشافعية وابن حزم الظاهري ورواية ثالثة عن الامام احمد . بوجوب  
قسم الارض على القانمين اذا اخذت بالقوة والغلبة لانها من الفنيمة فهي نالمنقول  
في وجوب قسمته قالوا : وما حصل من وقف عمر للعراق وغيرها فانما هو بعد استطابة  
نفوس القانمين اما بمحوض او بغير عوض . لانه ليس للامام ان يقف الارض ابتداءً فهي  
ملك للقانمين ، بالظهور عليها مستدلين على ذلك بقوله تعالى " واعلموا انفسكم  
غشتم من شيء " فان لله خمسة وللرسول . . الآية " فان قوله تعالى " من شيء " شامل  
للعقار والمنقول وبيان ذلك عندهم ان عمر رضى الله عنه قسم السواد واعطى ريعه  
قبيلة بجيلة لأنهم ريع المحاربين في موقعة القادسية . ولما عمروه ثلاث سنين .  
قال لهم عمر : اني قاسم مسئول فاستعاده منهم ، بعض منهم استطاب نفوسهم  
بلا عوض . والبعض الآخر بمحوض . ثم بعد ذلك وقفه على مصالح المسلمين ( ١ )

وقال الحنفية ان الامام مخير بين قسمتها وابقائها في ايدي اصحابها  
قبل الفتح على انها ملك لهم ملكا تاما يتصرفون فيها بجميع التصرفات من بيع  
وهبة واجارة . . الخ وعليهم خراجها . وقد فسروا فعل عمر بالسواد وغـيـره  
انه ملكهم اياه بخراجه . ( ٢ )

ولا يعني هنا بيان الراجح من القولين لان الغرض هو بيان اصناف الارض  
فقط .

---

( ١ ) نهاية المحتاج ٢١٥/٧ دار الطبايع ، شرح البهجة للانصارى ٣/٣٦٥ ،

المحلى ٥٦٠/٧ اتحاد .

( ٢ ) رد المحتار ٣/٣٠٥ اميرية ، السراج الوهاج ١٣٤٧/٢ مخطوط مكتبة

### المبحث الرابع: في الارض المباحة: وهي الارض الموات:

#### المعنى اللغوي:

الارض الموات: هي الخالية من العمارة: قال في لسان العرب والمصباح: ماتت الارض مواتا بالفتح، ومواتنا بفتحين خلت من العمارة والسكان، فهي موات تسمية بالمصدر.

وتكرر وصف الارض بالموت والحياة في القرآن الكريم بمعنى جذبها وغلوها من النبات ثم احداثه فسوقها متبوعا الى زرع وشجر ونخيل، قال تعالى ز: "وانزلنا من السما ماء طهورا لنحيي به بلدة ميتا" (١) وقال "اعلموا ان الله يحيي الارض بعد موتها" (٢)

#### المعنى الشرعي:

عرفت الارض الموات في الشرع بتصريفات كثيرة نذكر منها اربعة.

١- عرفها الحنابلة: (بأنها الارض الخالية من ملك معصوم او اختصاص) (٣)

---

(١) سورة الفرقان ٤٩ .

(٢) سورة الحديد ١٧ .

(٣) كشف القناع ١٨٥/٤، شرح منتهى الارادات ٤٥٩/٢ مصور.

قولهم: "الخالية عن ملك معصوم": تقدم معنى الملك، والمعصوم من كان محترم الدم والمال والحرش وهو المسلم والذي "قد دخل في الموات ماليس بمملوك وما كان مملوكا لغير معصوم وهو الحرى .

واحترز بهذه المباراة عما جرى عليه ملك متيقن به في الاسلام ولو لبليت المال، سواء كان ذلك خرابا او عامرا . عرف اصحابه اولم يصرقوا ، فان شك ففسق ملكية الارض كانت مواتا ومنه ايضا الخرب التي تهدمت انهارها واندرست آثارها ولا يعلم لها مالك . ( ١ )

وقولهم " او الاختصاص " ارادوا كل ارض لم يرد عليها حق اختصاص، والمراد بالاختصاص: الحق الثابت للفرد او الجماعة فير الملك . كحريم العمران وحريم الآبار : وهو مرادهم بالقرب من المأمر الذي تعلقت به مصالحه ، وكالمقبرة ، والحمى ، والمعادن الظاهرة ، وغير ذلك من المنافع العامة التي قد منسأ ، والارض الموقوفة .

واحترز بهذه المباراة عما تعلق به حق اختصاص ما قد منا فانه لا يكون من الموات.

٢- عرفها الحنفية : ( بالارض التي ليست منتفعا بها ولا مملوكه لسلطان او ذمى ) ( ٢ )

---

( ١ ) تفصيل ذلك في هذه الرسالة ص

( ٢ ) حاشية ابن عابدين ٢٧٧/٥ مصور ، الفتاوى الهندية ٣٨٥/٥ مصور



ارادوا" بالتى ليست منتفعا بها" : التى لم يتعلق بها حق انتفاع عام  
كالمعادن الظاهرة وحريم القرى والمدن ، وما يتعلق بها حق انتفاع خاص ،  
كحريم الدور والآبار .

وعلى هذا فهو كتمريف الحنابلة : غير ان ابا يوسف زاد فى التمريف " ولا قريسة  
من العامر " . لانه يرى ان الارض القريبة من العامر التى يسمع فيها صوت الجهورى  
اذا اطلقه من احدى البلد وان لم يكن حريما له ( ١ ) .

٣- عرفها الشافعية بأنها الارض التى لم تتيقن عمارتها فى الاسلام وليست  
من حقوق عامر ولا من حقوق المسلمين ( ٢ ) .

ومرادهم " بالعمارة " ما يشمل البناء والزرع والفرس ونحوها فشمّل المسوات  
مالم يحمر وما شك فى عمارته بان لم يوجد فيه آثار للعمارة ، وما عمر نفسى  
الجاهلية لا ما عمر فى الاسلام .

ومرادهم " بحقوق العامر " حريم العامر كحريم القرية والدار والبحر والشجره .

والمراد بحقوق المسلمين : المنافع العامة كالطريق وحافات الانهار  
والمقبرة والمعادن الظاهرة وعرفة ومزدلفة والحصى .

---

( ١ ) تفصيل ذلك فى الرسالة ص

( ٢ ) التحفة ٢٠٢ / ٦ بحاشية الشروانى والعبادى .

٤- عرفها المالكية : " بأنها الارض السالمة عن الاختصاصات " ( ١ )

ارادوا " بالاختصاص " : الملك بالاحياء والاقطاع ، وحسريم العامر ، وهو شامل الحريم القرى والدور والآبنة والشجر وكذلك الاختصاص يكون بالعصى المشروع .

وتفسيرهم للاختصاصات بهذه الامور يفترض عليه بأنه لم يخرج ما يتعلق به حق اختصاص من المنافع العامة كمشاعر الحج فانها ليست من الموات قطعاً ولا يجوز احيائها مع انها لم تعد ما تعلق به حق اختصاص .

وفيمترض عليه . بأنه لم يخرج ممالك بخير الاحياء .

والظاهر ان مملكة الحرم يفترى ما سلم : من الاختصاص فيكون مواتاً وكذلك ما قرب العامر ولم يتعلق بمصالحه . بحيث يكون منتفعا به بالفعل .

وهذا العرض يبين ان التعاريف السابقة متقاربة في بيان حقيقة الموات وتميزه عن غيره . ووافها تعريف الحنابلة والحنفية والشافعية مع تفسيراتها و لما ورد على تعريف المالكية من الاعتراضات .

---

( ١ ) مواهب الجليل ٢/٦ سماعه .

المبحث الخامس: ارض مكة . ومن اى الاقسام هى ؟

ان الله سبحانه وتعالى قد قاضل بين الشهير وقاضل بين الايام .  
وكذلك فضل بعض بنى آدم على بعض ولا عجب ان يفرق بين بقاع الارض ، الفاضل  
والمفضول ، والا فضل فالمسجد الاقصى مفضل على غيره من البقاع . ومسجد  
النبي صلى الله عليه وسلم بالمدينة افضل منه . والمسجد الحرام بمكة افضل منهما  
ومن اى بقعة على الارض الا ان هناك من يقول بفضل المدينة على مكة . وليس  
المقام هنا مقام مفاضلة وتبين الافضل . وانما هو معرفة تميز ارض مكة عن غيرها  
من ارض الله بفضل المسجد الحرام وخصائصه وانعكاس ذلك على الاحكام المتعلقة  
بأرضها .

ان مكة قد تميزت بصفات بارزة جعلت لها مكانة عند الله ورسوله ومنسوبة  
المسلمين جميعا . وقد ورد فى فضل مكة آيات واحاديث تبين فضلها على سائر  
البلاد . قال تعالى " ان اول بيت وضع للناس للذى ببكة مباركاً وهدى للعالَمين  
فيه آيات بينات مقام ابراهيم ومن دخله كان آمناً ولله على الناس حج البيت  
من استطاع اليه سبيلاً " ( ١ ) وقال تعالى " وقالوا ان نتبع الهدى مـمـك  
نتخطف من ارضنا او لم نمكّن لهم حرماً آمناً يجيب اليه ثمرات كل شئ " رزقنا  
من لدنا ولكن اكثرهم لا يعلمون " ( ٢ ) فقد حماه الله بحمايته وحفظه

---

( ١ ) آل عمران ٩٦

( ٢ ) سورة القصص ٥٧ .

بقدرته من كيد الاعداء فما اراده احد من الطغاة يسوء الا خذله الله وقصمه .  
وقال تعالى : ( " ومن يرد فيه بالحاد بظلم نذقه من عذاب اليم " ) ( ١ ) كيف لا يكون  
وهو حرم الله الذى حرم القتال فيه ولم يبيحه لاحد من الناس الا محمدا صلى الله  
عليه وسلم ساعة من نهار ثم بعد ما عاد الى حرمة الاولى .

ثم ان الله قد حرم فيه فعل اشياء لم تحرم في غيره كتحريم قتل صيده  
وقطع شجره . وجاء على لسان رسوله صلى الله عليه وسلم ما يفيد حبه لمكة لانها  
افضل البلاد وهو قوله صلى الله عليه وسلم : " والله انك لاحب البلاد الى ولولاه  
انى اخرجت منك ما اخرجت " او كما قال : فقد اخرجته قومه من مسقط رأسه وسأوى  
عشيرته واحب البلاد اليه وحاولوا قتله فكانوا الد اعدائه . ومع ذلك لما فتح الله  
مكة على يده عنوة كانت معاملته لاهلها قبل القتال وأثناءه وبعده معاملة خاصة  
تليق بالبلد الحرام الذى اختار الله له هذا المكان المجذب الشديد الحرارة  
حتى تكون زيارته والاقامة فيه عبادة خالية من شبهة التنزه . اذا قصده قاصد .

وقد انعكس ذلك كله على الاحكام التى تتعلق بأرضها من حيث بيومها  
واجارة دورها .

ولما كان لمكة هذا الاهتمام الخاص لانها ام القرى في الاسلام ومكسان  
مناسك الحج ولما لم يتفق الفقهاء على انها من اى قسم من الاقسام السابقة

خصصتها ببحث لبيان آراء الفقهاء فيها والراجح منها . أكثر الفقهاء يقولون بجواز تملك دورها وانها تورث وتباع ولا خلاف في انه لا يجوز البناء للتملك في اماكن مناسك الحج . ( ١ ) وانما الخلاف<sup>في</sup> تملك ارضها واجارة بيوتها ، واليك المذاهب وادلتها . وهي ثلاثة .

الاول : القائلون بمنع بيع ارض مكة وجواز اجرة بيوتها في غير الموسم : وهم ابو حنيفة ومحمد ورواية عن الامام مالك . واختاره ابن العربي والجصاص . ( ٢ )

استدلوا على هذا القول بقوله تعالى : " ان الذين كفروا ويصدون عن سبيل الله والمسجد الحرام الذي جعلناه للناس سوا العاكف فيه والهاد " ( ٣ ) فان الله تعالى جعل المسجد الحرام لجميع الناس لا فرق فيهم بين المقيمين بمكة والوافد عليها ، ومقتضى هذه التسوية ان لا تكون ارضه ملكا لاحد . والمراد بالمسجد الحرام الحرم كله كما نقل ذلك عن ابن عباس ومجاهد وعبد الرحمن بن زيد بن اسلم وابن صالح . ( ٤ )

---

( ١ ) المغني لابن قدامة ٤ / ٣٠٥ ، المصنف ٣ / ٤٦٤ ، خيريه .

( ٢ ) الدر المختار ورد المحتار ٥ / ٢٥٢ ، مصنف ، تبين الحقائق ٦ / ٢٩ ، تكملة البحر للطورى ٨ / ٢٣١ عليه .

( ٣ ) سورة الحج ٢٥

( ٤ ) تفسير ابن كثير ٣ / ٢١٤ ، تجاربه ، احكام القرآن لابن العربي ٣ / ١٢٦٤

حليبي .

قال الجصاص: (لم يتأول هؤلاء السلف المسجد الحرام على الحرم كله  
الا والاسم شامل له من طريق الشرع، ان غير جائز ان يتأولوا الآية على مـ  
لا يحتمله اللفظ، وفي ذلك دليل على انهم قد علموا وقوع المسجد على الحرم  
كله من طريق التوقيف، ويدل عليه قوله تعالى: "الا الذين عاهدتم عند المسجد  
الحرام" وقوله "يسألونك عن الشهر الحرام قتال فيه قل قتال فيه كبير وصد عن  
سبيل الله، وكفر به والمسجد الحرام واخراج اهله منه اكبر عند الله" وقوله  
"ومن يرد فيه بالحاد يظلم نذقه من عذاب اليم" وقد روى عن يعلى بن امية قال:  
قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: احتكار الطعام بمكة الحاد" وقوله تعالى:  
"وان جعلنا البيت مثابة للناس وأمنا" فانه وصف البيت بالامن والمراد جميع  
الحرم كما قال الله تعالى: "هديا بالغ الكعبة" والمراد الحرم كله لا الكعبة  
نفسها، لانه لا يذبح في الكعبة ولا في المسجد، وكقوله تعالى: "انما المشركون  
نجس فلا يقربوا المسجد الحرام بعد عامهم هذا" والمراد والله اعلم منهم مـ  
الحج وحضورهم مواضع النسك. الا ترى الى قوله عليه السلام حين بعث بالبراءة  
مع علي رضي الله عنه "ولا يحج بعد هذا العام مشرك" منبئاً عن مراد الآية (١) اهـ

فالآية دلت على ان الحرم يستوى فيه الناس فلا تملك ارضه. ويلزم منها منع  
الاجارة في الموسم لانه وقت نزول الحجيج بمكة وهم الذين جعل الله مكـ  
لهم مثابة وأمنا.

---

(١) احكام القرآن للجصاص ٢٢٩/٣ وج ١/٧٣ مطبعة الاوقاف الاسلاميه،

زاد المعاد ١٩٤/٢ حلي.

وقد فهم ذلك عمر بن الخطاب رضى الله عنه وغيره كخطأه ( فانه كان ينهى عن الكراء فى الحرم ويقول : ان عمر كان ينهى ان تبوب دور مكة لأ لا ينزل الحاج فى عرصاتها ، فكان اول من بوب داره سهيل بن عمرو ، فلامه عمر ، فقال : انى رجل تاجر فأردت ان اتخذ بابا يحبس ظهري . فقال : فلا اذا ، ومن طريق مجاهد ان عمر قال : يا اهل مكة لا تتخذوا لدوركم ابوابا لينزل البادى حيث شاء ، وعن مصر اخبرنى بعض اهل مكة ، لقد استخلف معاوية ومالدار مكة (باب) ( ١ )

قد يرد على هذا الدليل : انه لو كان الحرم كله مسجدا لما جاز ان يذبح فى مكة ولا ينشد فيها ضالة ولا يتبول فيها ولا يتغوط الى آخر ما يجوز فعله فى مكة ولا يجوز فعله فى المسجد . ( ٢ )

والجواب عن هذا الاعتراض . ان ما ذكر يجوز فى مكة للضرورة ، فلو لم تكن هذه الاعمال وامثالها جائزة فى مكة للحق اهلها بذلك مشقة عظيمة ، وقد يجتمع المسجد مع باقى الحرم فى بعض الاحكام ويفترقان فى البعض الآخر —————  
للادلة الدالة على ذلك .

الثانى : القائلون بعدم جواز تملك ارض مكة وبيعها واجارة دورها —————  
مطلقا سوا كان ذلك فى الموسم او غيره . وهم كثير منهم . الأئمة : مالك وابو

---

( ١ ) الدراية فى تخريج احاديث الهداية ٢٣٦/٢ فجاله ، المصنف للحبيد

الرزاق ١٤٦/٥ مضمون .

( ٢ ) الدراية ٢٣٦/٢ فجاله .

حنيفة واحمد في رواية عن كل منهم ، وهو قول الثوري وابن عبيد واسحق وساجد وعطاء .

استدلوا بالآية السابقة من سورة الحج ، وان الحرم كله حكمه حكم المسجد في عدم جواز تملك ارضه وحيث الناس فيه سوا<sup>١</sup> فلا تجوز اجارة دورها .

ثم استدلوا بما اخرج ابن ابن شيبة من مرسل مجاهد " مكة حرام ، حرمها الله تعالى لا يحل بيع رباها ولا اجارة بيوتها " ( ١ ) والا حاد يث والآثار بهذا كثيرة وفي بعضها ضعف .

الثالث : القائلون بجواز تملك ارض مكة ودورها وجواز بيعها واجارتها ، وهم الشافعية وابو يوسف ومحمد ورواية عن كل من ابن حنيفة ومالك واحمد . وهو اختيار ابن قدامة . وهو قول طاوس وعمر بن دينار وابن المنذر وابن حزم .

استدلوا بأدلة كثيرة منها : الاول استدلال الشافعية بقوله تعالى " للفقراء المهاجرين الذين اخرجوا من ديارهم واموالهم " ( ٢ ) وقوله " فالذين هاجروا واخرجوا من ديارهم واوذوا في سبيل الله وقتلوا وقتلوا لا كفرن عنهم "

---

( ١ ) الدراية ٢٣٦/٢ فجالة ، المقدمات ٤٦٤/٣ خيريه بهامش المدونه ، تبیین

الحقائق ٢٩/٦ مصور ، شرح منتهى الارادات ٤٦٠/٢ مصور ، الاموال

لابن عبيد ١٩٤ : ، المغنى لابن قدامة ٢٣٤/٤ امام .

( ٢ ) سورة الحشر ٨-٣ سورة آل عمران ١٩٥-٤- سورة الممتحنة ٨ .



سيئاتهم " ( ١ ) وقوله تعالى " انما ينهاكم الله عن الذين قاتلوكم في الدين واخرجوكم من دياركم " ( ٢ ) وجه دلالة هذه الآيات : ان الله تعالى اضاف الدور اليهم والاضافة حقيقة في التملك ، مالم يصرفها عنه صارف ، وللمالك حرية التصرف في ملكه لا فرق بين التصرف بالبيع ، والتصرف بالاجارة . ولان الله تعالى : وصف المهاجرين بالفقر في الآية الاولى ، مع انهم كانوا اغنيا " بملكهم لهذه الدور قبل الهجرة . ( ٣ )

اعترض على هذا الاستدلال : بأنه استدلال في غير محل النزاع فالآيات تفيد ملكية البيوت لاصحابها ونحن نسلم ذلك ، ولا يلزم من ملكية الدور جواز ملكية الارض التي تقام عليها كمن بنى في المستأجر والوقف ، ولا يلزم بجواز اجارتها كالمكاتب فانه عهد مملوك ما بقى عليه درهم ، ولكن لا تجوز اجارته .

والآية انما افادت ملك الدور ولم تفد ملك الارض .

الثاني : استدلوا على جواز بيع ارض مكة واجرة دورها بأنها فتحت صلحا على ان تكون الارض لهم . ومن ادلتهم على انها فتحت صلحا قوله تعالى " ولو قاتلكم الذين كفروا لولوا الاديار ( ٤ ) " اي لو قاتلكم اهل مكة . وقال تعالى : " وهو

---

( ١ ) سورة آل عمران ١٩٥ -

( ٢ ) سورة المتحنه ٨

( ٣ ) تحفة المحتاج ١٦٥/٨ افندى مصطفى .

( ٤ ) سورة الفتح ٢٢ .

الذى كف ايديهم عنكم وايد يكم عنهم بيطن مكة (١) . ولما قال سعد بن معاذ  
يوم الفتح : اليوم يوم الملحمة . قال الرسول صلى الله عليه وسلم : كذب سمسند  
واخذ الراية منه ودفعها لغيره ، وقال : اليوم يوم الرحمة . (٢)

اعترض على هاتين الآيتين بأن الاستدلال بكل منهما في غير محل النزاع .  
ومن الرجوع الى سبب نزولهما : يتضح انهما نزلتا في شأن صلح قريش مع الرسول  
صلى الله عليه وسلم في الحديبية وقد التزم المصطفى صلى الله عليه وسلم بشروط  
صلح الحديبية ولم يقاتلهم فلما نقضته قريش بمحاربتهم قبيلة خزاعة وهم حلفاءه  
والقصة معروفة . جمع الرسول عليه السلام الجموع وقصد فتح مكة ونصر حلفائه .  
فلما احست قريش بذلك همئوا اليه في المدينة ابا سفيان يطلب من الرسول  
صلى الله عليه وسلم استدامة العهد السابق الذي ابرم في الحديبية فأبى عليه  
ذلك وسار الى مكة بجيش عظيم فلما كانوا بمر الظهران جاء اليهم ابو سفيان  
يطلب امانا لاهل مكة فلم يعطه ، ودخل الرسول صلى الله عليه وسلم وجيشه  
مكة بقوة السلام وليس صلحا .

والادلة على دخول الرسول صلى الله عليه وسلم مكة عام الفتح عنوة وردت بها  
الاخبار المستفيضة وقررها كثير من العلماء بالفقه والمغازي والسير ،  
منها ما رواه مسلم بسنده الى ابن هريرة : " ان قريشا وبشت اوياشها واتباعها ،

---

(١) سورة الفتح ٢٤ .

(٢) تحفه المحتاج ١٦٥/٨ افندي مصطفى .

فقالوا ، نقدم هوذا<sup>١</sup> فان كان لهم شيء<sup>٢</sup> كما معهم ، وان اصيبوا اعطينا السدي  
سألنا . فقال النبي صلى الله عليه وسلم : الا ترون الى اوباش قريش ؟ احصدوهم  
حصدا حتى توافوني بالصفا<sup>٣</sup> . ( ١ ) واختار هذا الراى البخارى وروى فيه احاديث  
اخرى<sup>٤</sup> . وقال ابن حجر : " والحق ان فتح مكة كان غنوة ومعاملة اهلها  
معاملة من دخلت بأمان " ( ٣ ) .

والواقع ان مكة وهى بلد الله الحرام لها من الميزات هاليس لغيرها من  
البلاد فهى التى لم يحل القتال فيها الا ساعة من نهار ولمحمد خاصة طلبة  
الله عليه وسلم ، فلها احكامها فى السلم والحرب لا تشبه شيئا من بلاد الله الاخرى ،  
فلا علاقة بين فتحها صلحا او غنوه ، وجواز بيع ارضها واجارة دورها .

ثالثا : استدلوا بما روى البخارى وسلم ان رسول الله صلى الله عليه  
وسلم سئل فى حجة الوداع اين تنزل غدا ؟ قال : " وهل ترك لنا عقيل من منزل " ( ٤ )  
ووجه دلالة هذا الحديث ان الرسول صلى الله عليه وسلم كانت له دار وهو بمكة

---

( ١ ) صحيح مسلم ١٧١/٥ الجمهوريه .

( ٢ ) صحيح البخارى ١٩٠/٥ الجمهوريه ، صحيح مسلم ١١٠/٤ الجمهوريه .

( ٣ ) فتح البارى ١٢/٨ - ١٣ سلفيه .

( ٤ ) صحيح البخارى ١٨٢/٥ الجمهوريه ، صحيح مسلم .

النوى ١٢٠/٩ المصرى .

ولما هاجر الى المدينة استولى عليها عقيل فباعها فنفى النبي ملكه لها باستيلاء\*  
عقيل عليها ، ويلزم من هذا جواز تملك دور مكة

ويجيب عن هذا الدليل : بأنه يفيد ملك المنازل وتوريثها وقد سبق ان  
سلمنا ذلك وهو رأى اكثر الصحابة والفقهاء\* والخلاف في ملك الارض واجارة دورها ،  
ولا دليل عليه في هذا الحديث.

رابعاً : استدلو بحمل الصحابة رضى الله عنهم ومن جاء بعدهم : قال  
الماوردي : ( هذه دار الندوة ابتاعها معاوية في الاسلام من عكرمة بن عامر  
وجعلها دار الامارة فما انكر بيعها احد من الصحابة وابتاع عمر وعثمان مازاداه في  
المسجد من دور مكة وتملك اهلها اثانها ولو حرم ذلك لما بذلوه من اموال  
المسلمين ثم جرى العمل به الى وقتنا هذا فكان اجماعاً متبوعاً ) ( ١ ) .

يجاب عن هذا الدليل : بان البيع والشراء الذي كان من عمر وعثمان وغيرهما .  
انما كان شراءاً للبناء فقط ، وقد سبق ان سلمناه لان البناء للبناء ولا يلزم من  
تملك البناء تملك الارض ولا جواز اجارته كما سبق .

بل ان الذي اشتهر عن اهل مكة انهم كانوا يؤجرون الدور على الحجاج

---

( ١ ) الاحكام السلطانية للماوردي ١٥٦ الوطن ، نهاية المحتاج ١٦/٧ هامره ،

نتائج الافكار ١٢٩/٨ اميريه .

بل كانوا يسكنونهم ويطمعونهم ويسقونهم احتراماً للبلد الحرام وقاصد يــــه  
رغم كفرهم .

بما ذكرنا من الأدلة ثبت ان ارض مكة من الملك العام الذى لا يباع ولا يشتري  
وان بيوتها من الملك الخاص الذى يباع ويورث وانه لا تجوز اجارتها فى المواسم ،  
بل تبقى على النحو الذى روى علقمة بن نضلة ( \* توفى رسول الله صلى الله عليه  
وسلم وابو بكر وعمر وماتدعى رباح مكة الا السوائب من احتاج سكن ومن استفنــــى  
اسكن \* ) ( ١ )

وهذا هو القول الذى تطمئن اليه النفس ويدل عليه مجموع الأدلة الســــتى  
اوردناها وتقتضيه المصلحة لان الحرم من المنافع العامة لجميع المسلمين اين كانوا ،  
ولان المسلمين فى الحج ، احوج ما يكونون الى الانتفاع بههــــذه البقعة  
التي اعدّها الله لمصالحهم .

---

( ١ ) السنن للدارقطنى ٣١٣ الهند ، الدراية ٢٣٥ / ٢ فجاله .

### الفصل الثالث : مدى ولاية الامام على الارض.

سلطة الامام على رعيته سلطة عامة ولكنها مقيدة بأحكام الشريعة وبالصالح العام ، وما يهمننا من ذلك هو علاقة الامام بالارض . وقد اختلف الفقهاء في تحديد هذه العلاقة وبخاصة علاقته بالمباح ، ويمكن تقسيم القول فيمنه الى ثلاثة مباحث ليسهل تحديد علاقة الامام بكل منها .

المبحث الاول : في علاقة الامام بالارض المملوكة :

== الثاني : = = = = الموقفه .

== الثالث : = مدى ولاية الامام على الموات .

### المبحث الاول : في علاقة الامام بالارض المملوكة : ملكا خاصا او عاما .

فالملك الخاص : كل ارض سبقت عمارتها في الاسلام يقينا لمعين معصوم غير بيت المال .

وينقسم الى قسمين : الاول : معلوم المالك . والثاني مجهول المالك .  
فما عرف مالكة : سواء كان شخصا حقيقيا ام حكما . فهذه الارض لالمالكها يتصرف فيها كما يشاء في حدود الشريعة الاسلامية : ولا علاقة للامام بها ، الا ان تتعارض المصلحة الخاصة مع المصلحة العامة ، كالحاجة الى ارض مملوكة لتوسيع مسجد او طريق عامة . فان مات بلا وارث آلت الارض الى بيت المال وكانت الولاية عليها لولى الامر .

هذا اذا كان عامرا : اما اذا اصبح خرابا وكان سبب تملكه غير الاحياء .  
اما اذا ملك عن طريق الاحياء ثم اصبح خرابا . فالجمهور قائلون بأنه يبقـى

على ملك محييها سها طال زمن خرابه .

وقال المالكية ان كان سبب الملك الاحياء فان خرابها اذا طال زمنه  
دليل على اعراض محييها عنها فتكون مواتا في حق من يريد احياها مرة ثانية  
وحينئذ علاقة الامام بها كملاقته بالموات . وسيأتى تفصيل ذلك ان شاء الله . ( ١ )

وأما الملوكة المجهولة المالك .

هذه حكمها حكم اللفظه الا انها لا تملك بعد التصريف ، وامرها السى  
الامام ، ان شاء حفظ الارض ، او اجرها ، وان شاء باعها واحتفظ بثمنها الى ظهور  
صاحبها وان شاء اقضى ثمنها لبيت مال المسلمين واذا ظهر صاحبها دفع اليه  
ثمن ارضه او نفس ارضه ان لم يكن باعها .

وقال الشافعية هذا ان رضى ظهور مالكيها . والا فهي لبيت المال .

وفي رواية للحنابلة انها تعود مواتا فتصير مباحة لمن يحييها وقد سبق  
بحثها .

والملك العام : كالشوارع والمساجد والمقابر وحريم القرى والمدن مما يملكه  
العام ولا يختص به احد دون احد . لمن سبق اليه الانتفاع به بما جرت به العادة .  
هذا النوع للامام عليه سلطة تنظيم الانتفاع به واقطاع ما يجوز اقطاعه منه  
اقطاع ارفاق لا اقطاع تمليك وسيأتى ان شاء الله في بابها .

---

( ١ ) الرسالة ص

( ٢ ) مفتى المحتاج ٣٦٢/٢ حلب .

المبحث الثاني : في الارض الموقوفة وعلاقة الامام بها .

نقصد بالارض الموقوفة . الارض التي وقفت وقفا عاما . وهي التي فتحت  
عنوة وراى الامام الاعلى وقفها كارض العراق والشام ومصر . والارض التي فتحت  
صلحا على ان تكون الارض لنا . والتي جلا اهلها عنها . والارض التي وقفت  
وقفا خاصا على جهة من جهات الخير او غيرها كوقف المرء على اولاده . ثم  
جعل آخره لجهة لا تنقطع .

اما ما وقف وقفا عاما فللامام عليها سلطة الادارة والتنظيم والحفاظ عليها .  
فيؤجرها ويقطعها اقطاع انتفاع بخراجها ولا يجوز بيعها او هبتها او اقطاع  
رقبتها لثلا يذهب حق اصحاب الوقف فيه .

وقال في الفروع : ( يجوز للامام بيعها للمصلحة بأن كانت الارض خرابا  
ولا تمكن عمارتها الا ببيعها . واقطاعها اقطاع تملك ) ( ١ )

ويجوز بيع الدور والفرس المحدث عليها .

واما ما وقف وقفا خاصا . فعلى الامام المحافظة على صفة الوقف فيـه  
بأن لا يمكن احدا من تملكه او الاعتداء عليه لان الوقف من الحقوق العامة . والقيم  
عليها هو الامام . وينوب عنه الناظر على الوقف او وزير الاوقاف .

---

( ١ ) الكشف ٣ / ٦٤ / ١٥٨ - ١٥٩ .



المبحث الثالث: في الارض الموات .

وهي التي لم تملك ولم يتعلق بها اختصاص، والمراد هنا الموات الذي لم تسبق عمارته وهذا لا علاقة للامام به فيحييه من شاء بلا اذن من الامام الا على رأي ابي حنيفة ويأتي ذكر الخلاف مع ادلته في شروط الاحياء ان شاء الله تعالى ( ١ ) .

## الباب الثاني

---

في احياء الموات وتحجير

وفيها ثلاثة فصول

الفصل الاول : في الاحياء

الفصل الثاني : فيما ليس بموات، وما اختلف في انه موات او لا .

الفصل الثالث : في التحجير .

الفصل الاول : في احيا\* الموت. وفيه مباحث.

- المبحث الاول : في تعريف الاحيا\* .  
== الثاني : في ادلة مشروعيته .  
== الثالث : في الاعمال التي يثبت بها الاحيا\* .  
== الرابع : في شروط الاحيا\* .  
== الخامس : في احكام الاحيا\* .  
== السادس : في ملك الممادن وغيرها تبعا للارض .  
== السابع : فيمن يملك بالاحيا\* .

المبحث الاول : في تعريف الاحيا\* :

الكلام في احيا\* الموت. عن تعريف الموت واحيائه وتقدم تعريف الموت في الارض المباحة وهنا نعريف الاحيا\* فالا حيا\* لفظة، قال ابن منظور في لسان العرب: الحياة نقيض الموت، والحي من كل شئ\* نقيض الميت. قال ابو حنيفة: احيا\* الارض مباشرتها بتأثير شئ\* فيها من احاطة او زرع او عبارة ونحو ذلك تشبيها باحيا\* الميت. اهـ ومثله في القاموس . ( ١ )

وشرعا: هو عمل في ارض لم يتعلق بها ملك ولا اختصاص يمكن من تميرها

---

( ١ ) لسان العرب لابن منظور، القاموس المحيط للفيروز آبادي .

للانتفاع بها كالبناء\* والفرس وحفر البئر لسقيها وضرب الحائط عليها .

خرج بقولنا " في ارض لم يتعلق بها ملك ولا اختصاص\* الارض الحية فان عمله فيها لا يفيد ملكا . اللهم الا اذا كانت لغير معصوم كان كانت لحربس فان هذه تملك بمجرد الاستيلاء\* عليها . فهو ملك بالاستيلاء\* لا بالاحياء\* .

واحترزنا بقولنا " يمكن من تعميرها للانتفاع بها\* عن التخریب لان التخریب لا يثبت به الملك ولا يسمى احيا\* . . وذلك كبعثرة التراب وازاحته عن مكان المعادن فان من اراد استخراج شئ\* منها لا يكون اثره هذا سببا لاملاكه تلك البقعة . باعتباره تخريبا وليس تعميرا .

وكذلك كل تخريب فانه لا يفيد ملكا . وقيل ان ذلك احيا\* كما يأتي في المعادن الباطنه ( ١ ) .

وخرج ايضا احداث عمل لكنه لا يؤدى المنفعة المقصودة من ذلك التعمير او من الهد\* بالعمل ثم التوقف قبل اتمامه فان ذلك لا يسمى احيا\* .

المبحث الثاني : في ادلة مشروعية الاحياء .

روى البخارى بسنده الى عائشة رضى الله عنها عن النبي صلى الله عليه وسلم قال : " من احيا ارضا ليست لاحد فهو احق بها " قال عروه قضى به عمر في خلافته . ثم قال البخارى ويروى عن عمرو بن عوف عن النبي صلى الله عليه وسلم وقال " في غير حق مسلم وليس لغيره ظالم فيه حق " ويروى فيه عن جابر عن النبي صلى الله عليه وسلم ( ١ ) .

وروى يحيى ابن آدم قال اخبرنا اسماعيل قال : حدثنا الحسن قال : حدثنا يحيى قال : حدثنا محمد بن فضيل عن ليث عن طاوس قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم " عادى الارض لله ، ولرسوله ثم لكم من بعد فمن احيا شيئا من موتان الارض فله رقيبتها " ( ٢ ) .

وروى البخارى عن عمر رضى الله عنه " من احيا ارضا ميتة فهي له " ( ٣ ) .

وجه الدلالة ان قوله صلى الله عليه وسلم في الحديث الاول " من احيا ارضا ميتة فهو احق بها " . يفيد مشروعية

---

( ١ ) صحيح البخارى مع شرحه فتح البارى ١٨/٥ سلفيه .

( ٢ ) خراج يحيى ٨٢ سلفية ثانيه .

( ٣ ) الصحيح للبخارى مع شرحه فتح البارى ١٨/٥ سلفيه .

ملك المحيي

الاحياء لان قوله "فهو احق بهما" يدل/ للارض التي احيها لان اطلاق الاحقية  
يصرف الى الكاملة وهي الملك . ويؤيده قوله صلى الله عليه وسلم في رواية  
يحيى بن آدم "فله رقيتها" وقد فهم ذلك عمر فقال في الاثر الذي روى البخاري  
"من احيا ارضا ميتة فهي له" واللام فيما يقبل الملك ظاهرة فيه . فاذا كان  
الرسول صلى الله عليه وسلم جعل الاحياء سببا للملك وهو من النعم دل ذلك  
على انه مشروع .

### المبحث الثالث

#### الاعمال التي يثبت بها الاحياء

عند الشافعية

تختلف اعمال الاحياء باختلاف الفرض منه . فالارض المعدة للسكن اشترطوا تحويطها ، وسقف بعض غرفها على وجه واختلف في الباب وان كانت حظيرة لحيوان فيكفي التحويط بما جرت به عادة البلد وفي الباب خلاف ، وللزراعة جمع التراب حولها وتسويتها وتأمين ماء ان لم يكفها المطر وفي زرعها خلاف .

وللبستان يشترط التحويط بما جرت به العادة وتأمين الماء وغرس الشجر والقبر بحفرة في الموات ، والبئر بخروج الماء وطبها ان احتاجت اذا قصد التملك لان كل عمل يحتمل غير الملك لا بد فيه من تعيين القصد . والنهر بحفر مجراه اذا قصد التملك ايضا ( ١ )

وعند الحنابلة

يكفي تحويط الارض لملكها بما جرت به العادة لحديث ابي داود واحمد عن سمرة ( من احاط حائطاً على ارض فهي له ) ( ٢ ) ولا يشترط تعيين النية عند بناء الحائط لا لطلاق الحديث ، ولا يشترط له تعليق الباب كذلك ، والارض المعدة للزراعة

---

( ١ ) مفتي المحتاج ٣٦٥ / ٢ حلبي ١٣٧٧

٢٢ سنن ابي داود ٣ / ٢٤٠ ثانية حدثنا احمد بن حنبل حدثنا محمد بن بشر حدثنا سعيد عن قتادة عن الحسن عن سمرة عن النبي صلى الله عليه وسلم قال . . . الحديث

.. ضبطوها بتهيئتها للانتفاع بها بعمل لا يتكرر كاجراء ماء لها من نهر او بئر  
أو منعه ان كانت مغمورة به بحيث لا تزرع معه . وفي النهر بحفرة وفي البئر  
بحفرها الى الماء وطبها ان كانت رخوة ، والفريس احياء بعد اصلاح الارض .  
ولا يعتبر الزرع احياء لانه لا يبقى كالشجر . ( ١ )

#### وعند الحنفية

احياء الارض للزراعة بكرب الارض ( أى حرثها وتسويتها ) وسقيها الا أن  
أبا يوسف ومحمدا في رواية عنه يريان أن الكرب وحده احياء ، وزاد أبو يوسف  
أن السقي وحده احياء وكذلك البناء والفراس والبذر .

وقال الحنفية ايضا ان من اعمال الاحياء كذلك منع الماء عن الارض المغمورة  
وحفر النهر مع السقي - وقيل يكفى حفره ، واخراج ماء البئر ولم يشترطوا طبها  
وحكى الطورى القادري في التكملة عن شمس الائمة ( أن الاحياء جعل الارض  
صالحة للزراعة ) ( ٢ )

#### وعند المالكية

الاحياء يكون بأحد أمور سبعة : تفجير ماء ، أو ازالته ان كانت الارض مغمورة  
به ، أو ببناء ، أو بفريس ، أو بحرث وتحريك للارض ، أو بقطع شجر ، أو بكسر احجارها  
وتسويتها ، وليس التحويط احياء الا أن تجرى العادة بذلك واحياء البئر بمقصد  
التملك باخراج مائها . ( ٣ )

والذى أرى أن الاعمال التي يتم بها الاحياء هي : ما يجعل الارض صالحة  
للانتفاع بها حسب الفرض منها واعتبار الحائط احياء لمختلف الأغراض لورود الحديث  
بذلك .

( ١ ) شرح مشهى الارادات ٤٦٢/٢

( ٢ ) تكملة البحر الرائق ٢٣٨/٨ علمية أولى ، الدر المختار ج ٥ / ٣٨٢ العامر  
الهداية ١٣٩/٨ أميرية درر الحكام لعلي حيدر ٢٩٩/٣ مصور .

( ٣ ) الشرح الكبير حاشية الدسوقي ٦٩/٤ حدي ١٣٧٧ هـ المنتقى ٣٠/٦



### المبحث الرابع: في شروط الاحياء.

يشترط لثبوت الملك باحيا الموات ثلاثة شروط.

#### الشرط الاول:

ان لا يلحق المحيى ضررا بالعمامة او الخاصة. كموات احتاج ولى الامر اليه لمرايطه الجند ، اولا قامة مصنع، او لشق قناة . لان فى الاحياء مع هذه الحاجة الحاق ضرر بالعمامة ، وكمن احيا ارضا ثم احاطها آخرون من جوانبها الثلاثة بالاحياء ثم اراد رابع ان يحيى الجانب الرابع منع من احيا مقدار يكفى طريقا للمحيى الاول لانه بالاحياء يريد ابطال حقه والحاق الضرر به .

#### الثانى:

ان يكون باذن الامام : اشترط ذلك ابو حنيفة ولم يشترطه الجمهور . واشترط المالكية اذن الامام فى احيا ما قرب من العامر .

استدل الجمهور لقولهم بدليلين : الاول : ما روى البخارى بسنده السى عائشة رضى الله عنها عن النبى صلى الله عليه وسلم قال : " من امر ارضا ليست لاحد فهو احق بها " وقال البخارى ويرى فيه عن جابر عن النبى صلى الله عليه وسلم . وقال عمر " من احيا ارضا ميتة فهي له " ( ١ )

وبما روى فى خراج يحيى بن آدم اخبرنا اسماعيل قال : حدثنا الحسن قال : حدثنا يحيى . قال : حدثنا محمد بن فضيل عن ليث عن طاوس قال قال رسول

---

( ١ ) الصحيح للبخارى بشرح فتح البارى ٥ / ١٨ سلفيه .

الله صلى الله عليه وسلم "عادي الارض لله ولرسوله ثم هو لكم من بعد فمن احيا شيئا من موتان الارض فله رقيتها" (١)

فالا حاديث والاثر تفيد ان من احيا ارضا من الموات ملكها بمجرد الاحياء اذن له الامام اولم يأذن .

ثانيا : قياس الارض الميتة على سائر المباحات كالحطب والحشيش ومياه البحار والانهار والصيد والمعادن الظاهرة . كل ذلك للعامة يستفيد منه الافراد بما سبقته ايديهم اليه ويملكونه بذلك بدون اذن الامام . والموات كذلك يملكه من سبقته يده اليه بالاحياء بجامع الاباحة في كل . ولو شرط اذن الامام في امتلاك سائر المباحات لكان شرطا مهنيا ولم يقل احد باشرطه . . وذلك لان الامام ليس مالكا للموات . ولا هو من اموال بيت المال بل هو كسائر المباحات التي لا سلطة للامام عليها .

واستدل ابو حنيفة على اشتراط اذن الامام في الاحياء بدليلين .

الاول ما اخرج به البيهقي عن معاذ عن النبي صلى الله عليه وسلم قال : "ليس للمرء الا ما طابت به نفس امامه" (٢) فالحديث بما فيه من العموم يدل على

---

(١) الخراج لمحيي ٨٢ سلفيه ثانيه .

(٢) الدرايمه ١٢٨ فجاله .

اشترط الاذن في احياء الموات لانه تقييد لمطلقه فمن احيى بغير اذن لا يملك  
الارض بالاحياء.

الدليل الثاني : ان الموات غنيمه فلا بد للاختصاص به من اذن الامام كسائر  
الغنائم اما انه غنيمه فلان الارض كلها كانت تحت ايدى اهل الحرب استولسوا  
عليها المسلمون فكانت كلها غنائم والغنائم لا يملكها آحاد الناس الا بمسازن  
الامام ومنه القسم بين الغانمين . ( ١ )

وقد اجاب بعض الاحناف عن ادلة الجمهور بقولهم : ان الحديث يحصل  
التأويل . اى يحتمل انه شرع عام . ويحتمل انه اذن الجماعة باحياء الموات .  
نظير السلب في قوله صلى الله عليه وسلم " من قتل قتيلًا فله سلبه " حتى لم يصح  
الاحتجاج بهذا الحديث في ايجاب السلب للمقاتل .

فيحمل على انه اذن من ولى الامر بالاحياء لا شرع عام لانه المتفق —  
الحديث الدال على صريح الاذن . ( ٢ )

---

( ١ ) بدائع ١٩٤/٤ جماليه ، نتائج الافكار ١٣٦/٨ اميريه اولى .

( ٢ ) بدائع ١٩٤/٤ جماليه .

وفيه وجه آخر وهو الجمع بين الحديثين وهو ان الحديث الاول يدل على ان الاحياء سبب للملك فان الحكم اذا ترتب على مشتق دل على المشتق منه لذلك الحكم . والثاني يدل على ان سببته للملك مشروطه باذن الامام فمجموع الحديثين يدل على ثبوت الملك بسبب الاحياء ولكن بشرط الاذن ( ١ )

واجابوا عن القياس بانه فاسد الاعتبار لمخالفته الصريحة لحديثهم الذي روه ، وهو قوله صلى الله عليه وسلم : " ليس للمرء الا ما طابت به نفسا ماله " فهذا الحديث يخرج الموات من سائر المباحات لما يتميز به من تهافت الناس عليه مما يدعوا الى النزاع ، ولا يفصل في ذلك الا راي الامام وتدخله لتنظيمه فلا يكون كسائر المباحات التي لا تحتاج الى تدخل الامام لتنظيم الاستفادة منها .

الرد على ادلة الحنفية واعتراضاتهم .

يجاب عن حديثهم بانه ضعيف لا يحتج به قاله البيهقي ( ٢ ) .

ولما ثبت ضعف هذا الحديث بطل تقييد مطلق الاحياء ، وسقطت اعتراضات الحنفية على ادلة الجمهور .

وقولهم ( ان الموات غنمة فيكون حكمه حكم الغنمة وامره الى الامام ) .  
فاقول هذا القول لا يستقيم من وجهين : الاول : ان الحنفية لم يذكروا نفس

---

( ١ ) العناية ١٣٧/٨ اميريه اولى .

( ٢ ) قال ابن حجر : قال البيهقي : هذا اسناد لا يحتج به .

الدرايه ١٢٨/٢ فجاله .

كتبهم ان الموات من الفتيمة عند الحديث ————— الفنائم وقسمتها .

الثاني : انهم لم يفرقوا عند اشتراط اذن الامام بين ما اخذ عنوة وما اسلم  
اهله عليه مع ان الثاني ليس من الفنائم والفرق بينهما واضح .

والراجح هو راي الجمهور لقوة ادلته ولضعف ادلة ابي حنيفة رضي الله عنه .

وقد اعتذر ابو يوسف صاحب ابي حنيفة عن امامه لما قيل له : ما ينهض  
لابي حنيفة ان يكون قد قال هذا الا من شئ \* لان الحديث قد جاء —————  
النبي صلى الله عليه وسلم انه قال : ( من احيا ارضا مواتا فهي له \* فبين  
لنا ذلك الشئ \* فانا لنترجو ان تكون قد سمعت منه في هذا شيئا يحتاج به  
فقال : ( حجته في ذلك ان يقول الاحياء لا يكون الا باذن الامام ارايت رجلين  
اراد كل واحد منهما ان يختار موضعا واحدا وكل واحد منهما منع صاحبه  
ايهما احق ؟ . فجعل ابو حنيفة اذن الامام في ذلك فصلا بين الناس . فاذن  
اذن الامام في ذلك لانسان كان له . ان يحييها . وكان ذلك الاذن جائزا  
مستقيما . واذن منع الامام احدا كان ذلك المنع جائزا ولم يكن بين الناس  
التشاح في الموضع الواحد ولا الضرر فيه مع اذن الامام ومنعه . وليس ما قال  
ابو حنيفة يرد الاثر انما رد الاثر ان يقول : وان احياها باذن الامام فليس له .  
فأما من يقول هي له فهذا اتباع للأثر ولكن باذن الامام ليكون اذنه فصلا فيما  
بينهم من الخصومات واضرار بعضهم ببعض ) ا هـ ( ١ ) .

ويستفاد من عبارة ابن يوسف

ان الذي دعى ابا حنيفة الى اشتراط اذن الامام ما يقع بين الناس عادة  
من التنافس والمشاحنة على احياء الارض . فاذن الامام يقطع النزاع وينظم  
الاستيلاء على المباح لكن هل يصلح ذلك مقيدا للاحياء في الحديث؟ .

والجواب انه لا يصلح . لكن يبقى ان للامام تنظيم الانتفاع بالمباح عند ما تستدعي  
المصلحة العامة ذلك ، ومثل هذا من الحقوق الثابتة له ، وعندما تزول الداعية  
الى تدخل الامام يثبت التملك بالاحياء بدون الاذن . ولكن يستحسن اذن  
الامام كما قال الجمهور .

فاذن الامام امر مصلحي يملك به ان كانت المصلحة فيه .  
واما ما قرب من المامر . فالجمهور يقولون : ان تعلق بمصالحه فليس  
من الموات ولا يجوز احياءه سواء اذن الامام او لم يأذن ، وان لم يتعلق  
بمصالحه فهو بعيد عن المامر فيخذ احكام الموات السابقة . الا عند ابن يوسف .  
وقال المالكية : ان احياء ما قرب من المامر لا بد فيه من اذن الامام لان  
الناس قد يتشاحون فيه .

اقول هم يجعلون القريب من المامر باصطلاحهم ليس من الموات ؛ فاذا  
قالوا يجوز احياءه باذن الامام فمعناه انهم اجازوا احياء غير الموات . ومثل

---

هذا لا يتناوله حديث الاحياء . فلا يجوز احياءه اذن الامام ام لم يأذن

الثالث: ان لا يكون الاحياء في مدائن صالح الموجودة بشمال جزيرة  
العرب . لانها وان كانت من الموات الا ان لها حكما يميزها عن بقية  
الخراب الجاهلي . ( ١ )

### المبحث الخامس: في احكام الاحياء.

يقصد من احكام الاحياء الآثار الشرعية المترتبة عليه وهي انه يفيد ملك  
رقبة الارض، ولا يزول هذا الملك بعد الترك على خلاف في ذلك والملك  
تفصيله .

#### ١- الملك بالاحياء هل هو للرقبة ام للمنافع؟ .

قال الجمهور: هو ملك لرقبة الارض، وهو المتبادر من الاحاديث السابقة  
في مشروعية الاحياء كما بينا ذلك هناك . فحيي الارض يملك رقبتهما والتصرف  
فيها بجميع انواع التصرفات ( ١ ) .

وخالف بعض فقهاء الحنفية ونسبه للبايرتي لابي القاسم احمد البلخي . قال:  
( الاحياء يفيد ملك المنفعة فقط ) .

استدل على قوله بقياس الاحياء على الجلوس في موضع مباح فانه اذا قام  
واعرض عنه يعود الى الاباحة ويبطل حقه فيه لانه لم يملك منه سوى منافعه ( ٢ ) .  
وفائدة الخلاف تظهر فيما اذا ترك المحيى الارض بعد احيائها . هل

---

( ١ ) مفتي المحتاج ٣٦١/٢ حلب ، كشف ١٨٥/٤ ، رد المختار ٣٨٢/٥

بولاق ، المواهب ١/٦ سعاده اولى .

( ٢ ) المنايه للبايرتي ٤٤٦/٢ مخطوطة ، تكملة البحر الرائق ٢٣٩/٨

العلميه اولى .



تمود مواتا بمجرد الترك ولو كانت عامرة . ام انها تبقى على ملك محييها ؟ على  
راى الجمهور هى باقية على ملكه لو تركها سوا\* كانت عامرة او خرابا ، وعلى  
الراى الثانى : يزول ملكه عنها بمجرد الترك ولو كانت عامرة .

والراجع . ان الاحياء<sup>يقبر</sup> ملك رقة الارض . وجميع التصرفات الثابتة بالملك  
كما قال الجمهور . ويجاب عن دليل المخالف . بأن قياس الاحياء على الجلوس  
فى الشارع قياس فاسد ، لانه فى مقابلة النص . وهو جملة الاحاديث السابقة .  
مثل قوله صلى الله عليه وسلم " عادى الارض لله ولرسوله ثم هو لكم من بعد  
فمن احيا شيئا من مواتان الارض فله رقبتها\* .

## ٢- هل تود الارض مواتا بعد الاحياء ؟

قال الشافعية والحنابلة والحنفية وابن حزم وسحنون من المالكية : ان الارض  
لا تخرج عن ملك محييها ولو عادت مواتا وخلت من البناء والزرع . بل تبقى على  
ملكه .

وادلتهم على ذلك : اولا : قوله صلى الله عليه وسلم\* من احيا ارضا ميتة  
فهى له\* فاللام فى الحديث افادت ملك الارض المحياة ، والا صل فى الملك  
الدوام ، الا ان يخرج عن ملكه بسبب من الاسباب المشروعة .

ثانيا : قياسه على سائر اسباب الملك كالشراء والميراث فان من ملك شيئا  
بواحد من هذه الاسباب لا يزول ملكه عنها بالترك فكذلك الاحياء\* . ( ١ )

---

( ١ ) مفتى المحتاج ٣٦٢/٢ حلبى ، الكشف ١٨٥/٤ ، رد المحتار ٢٧٨/٥

مصريه ، المحلى ٢٣٥/٨ منيره ، الفروق ١٨/٤ مصوره .

وقال المالكية في المشهور من المذهب ان الارض المملوكة بسبب الاحياء  
اذا اندرست آثارها واصبحت خرابا وطال زمن اندراسها تعود الى حالتها  
الأولى فتكون مواتا في حق من اراد احياها ثانيا . وذلك مشروط بطول زمن  
الاندراس واعراض صاحبها عنها وان لا يكون الاحياء منها الاقطاع<sup>على</sup>.

واستدلوا على ذلك بأدلة منها : أولا : الحديث الذي استدل به  
الجمهور وهو قوله صلى الله عليه وسلم " من احيا ارضا ميتة فهي له " قالوا : ( ان  
الحديث يدل لنا لان القاعدة ان ترتيب الحكم على الوصف يدل على علية  
ذلك الوصف لذلك الحكم . وقد رتب الملك على وصف الاحياء فيكون الاحياء  
علته . والحكم ينتفي لا تتفا<sup>ع</sup> علة .

وايضا فان الحديث يدل على ثبوت الملك بوصف الاطلاق لا بوصف الدوام .  
وانما يفيد الحديث بقاء الملك عند زوال الاحياء لو كان الملك ثابتا بوصف  
الدوام .

ثانيا : قياس الارض الميتة على سائر المباحات كالما<sup>ء</sup> في النهر والصيد  
فانها تعود الى حال الاباحة اذا تركت بمعد حيازتها وكذلك الارض اذا  
احييت ثم تركت تعود مواتا مرة اخرى .

ثالثا : ان سبب الملك بالاحياء وهو فعله يختلف عن اسبابه القولية  
لان اسباب الملك الفعلية ضعيفة لورودها على غير ملك سابق بخلاف اسباب  
الملك القولية التي لا يهطل الملك بالانتها<sup>ء</sup> منها لانها ترد على مملوك غالبسا

فلتأصل الملك فيها قويت افادتها للملك لاجتماع افادتها مع افادة  
ماقبلها . اهـ ( ١ )

اجيب عن الدليل الاول : بأن الاحياء قد ثبتت فترتب عليه سببه ولسم  
يرتفع لأن ارتفاع الواقع محال . وايضا الاحياء سبب للملك كسائر اسبابه يفيد  
شبهت الملك ابتداء ولا يلزم لدوام الحكم استمراره فان العلة عسادة  
توجد تامة ويكفي تمامها للحكم ببقاء الملك . الا اذا طرأ عليه سبب يزيله  
كالبيع . وبه يعلم ان الثابت بالحديث وان كان مطلق الملك لكن الاصل دوامه  
الا ان يرفعه رافع آخر كالبيع .

والجواب عن الثاني : ان قياس الاحياء على حيازة الصيد وسائر المباحات  
التي تعود الى ابحاثها عند ترك حيازتها : قياس مع الفارق لما قد منا من  
ان الاحياء الذي هو سبب للملك حصل ولم يزل . ولان الملك في الشرع  
الاصل فيه الدوام الى ان يرد عليه ما يخرج المملوك عن ملك صاحبه .

والجواب عن الدليل الثالث : ان دعوى الفرق بين الاسباب

---

( ١ ) الفروق للقرافي ١٨/٤ مصوره ، حاشية الدسوقي ٦٠/٤ اميره ثانياً ،

حاشية ابن المديني ٩٧/٨ بولاق مع الرهوني .

القوليه والفعليه لا دليل عليها .

وبهذا يترجح ان مملك بالاحياء يبقو على ملك صاحبه وان دثــــر  
وعاد خرابا لا اثر للحياة فيه شأنه شأن مملك بغير الاحياء من اسباب الملك .  
وادل دليل على ذلك . ما اذا مات المحيى وانتقل الطك الى وارثه  
ثم ترك ذلك الملك حتى دثرو صار خرابا فانه لا يعود الى حالته الاولــــى  
من الاباحة بالاجماع . فما الفرق بين الوارث والمورث اذا ؟

المبحث السادس: ملك المعادن وغيرها تبعاً للأرض:

ان ملك الارض بالاحياء لا يختلف عن غيره من اسباب الملك الاخرى من حيث نطاقه فان من ملك ارضا باى سبب من اسباب الملك يملك ما فوقها من دواء وما تحتها من عمق وما فيها . وخالف في ذلك المالكية كما حكى القرافى . وتقدم ما هو الحق ( ١ ) .

وعلى هذا الخلاف هل يملك المحيى ما فى باطن الارض من معادن باطنه وظاهرة سواء كانت جامدة ام سائلة ؟ وهل يملك كذلك ما العين والبيئر وما ينبت من الكلاء ؟ فالكلام فى ثلاثة مواضع .

اولا : المعادن : ونقصد بها هنا ما اودعه الله فى الارض من الجواهر المتميزة عنها .

قال الشافعية ، والحنفية ، والحنابلة : ان من ظهر فى ملكه معدن يملكه بملكه الارض ، سواء كان ظاهرا ام باطنا . لانه قد ملك الارض بجميع اجزائها ، والمعدن جزء منها .

غير ان ابا يوسف ومحمد بن الحسن يوجبان فيه الخمس لبيت المال .

واستثنى الحنابلة فى المشهور والشافعية فى قول آخر : المعادن

الجارية . التي اذا اخذ منها شيء خلفه غيره ، قياسا على الماء في الحديث الذي رواه احمد وابن ماجه وابو داود عن ابن عباس وغيره . قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم : " المسلمون شركاء في ثلاث الكلا والماء والنار " ( ١ )  
بجامع ان كلا تقع به حاجة العامة فكان مباحا مثله . ولانه ليس من اجزاء الارض كالكنز . ( ٢ )

وقال المالكية : اذا ظهر في ارض مملوكة لمعين معدن لم يملكه سواه كان ظاهرا ام باطنا جامدا ام سائلا .

واستدلوا على هذا بأن المعادن التي في باطن الارض موضوعة فيها

---

( ١ ) حدثنا عبد الله بن سميد ، حدثنا عبد الله بن خراش بن حوشب الشيباني عن الموام بن حوشب عن مجاهد عن ابن عباس . . . الحديث سنن ابن ماجه ٤٨ / ٢ علميه اولى ، حدثنا علي بن الجعد اللؤلؤي اخبرنا حريز بن عثمان عن حبان بن يزيد الشرعي عن رجل من قرن ح . وحدثنا مسدد حدثنا عيسى بن يونس حدثنا حريز بن عثمان حدثنا ابو خداش ، وهذا لفظ علي ، عن رجل من المهاجرين من اصحاب النبي صلى الله عليه عليه وسلم قال غزوت في الحديث سنن ابن داود ٣٧٧ / ٣ سعادته ثانيه .  
( ٢ ) فتح الوهاب ٢٥٥ / ١ علي ، معنى المحتاج ٣٢٥ / ٢ ، كشف القناع ١٨٩ / ٤ ، المعنى ١٥٨ / ٦ سلفيه .

( ٣ ) كشف القناع ١٨٩ / ٤ ، المعنى ١٥٨ / ٦ سلفيه .

قبل ان يملكها الاشخاص وهي لهيئ المال بمنزلة الفئ\* : وعند ما ملكت الارض لم تتبعها المعادن كمن اشترى صندوقا به كيس من النقود للبائع. لا يملكه المشتري تبعا للصندوق ، بل يبقى على ملك بائعه ( ١ ) .

ثانيا الماء : اذا احيا انسان ارضا وكانت بها بئر او عين او قناة . او احيا مواتا بحفر بئر بقصد التملك . فقد اختلف الفقهاء في حكم هذا الماء .

قال الحنفية يبقى الماء على الاباحة للحدیث السابق " الناس شركاء في ثلاث : الماء والكلا والنار " والمراد الشركة في المباح . والمباح لا يملك الا بالاحراز . وليس وجوده في البئر والقناة والمين احراز له عرفا ، والحكم : ان للناس ان ينتفعوا بهذا الماء ما لم يضر ذلك بأهله وبالعامة ، ولهذا خصوا الانتفاع بالشرب وسقى الدواب وسموه حق الشفة . وينتفعون كذلك بالوضوء وغسل الثياب .

ومحل الانتفاع به بشرب الدواب ما لم يودي ذلك الى الضرر بمسوق الماء .

اما سقى الزرع فليس لغير مالك هذه المرافق حق فيه لانه يحتاج السقى الماء الكثير الذي لانهاية له وذلك يلحق ضررا بمصاحبه وبالناس لا محالة . ( ٢ )

ومذهب الحنابلة قريب من مذهب الحنفية . قالوا : لانه سابق السقى

---

( ١ ) التاج والاكلیل للمواق ٣٣٤/٢ نشر مكتبة النجاح ليبيا .

( ٢ ) تبیین الحقائق ٣٩/٦ مصور .

المباح . وقد قال صلى الله عليه وسلم من رواية ابي داود والبيهقي بسنديهما الى اسمر بن مضر قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم " من سبق السوا مالم يسبق اليه مسلم فهو له " ( ١ ) . فيأخذ حاجته وحاجة ماشيته وزرعته . والفاضل يكون لمن احتاج اليه . بشرطين . ان لا يكون بالقرب منه ما " مباح والا يضر بصاحب الارض " ( ٢ )

وقال الشافعية في المشهور والمالكية ورأية عن الحنابلة : ان حفر بئرا او قناة في ارض موات للتملك او كان ذلك في ملكه . او ظهرت فيه عين كـان ماؤها ملوكا له : قال الشافعية لانه من نماء ارضه كالشجرة واللبن . فيأخذ منه صاحبه حاجته وحاجة ماشيته وزرعته ، وما فضل يمنعه لغيره بلائمن لحاجته وحاجة دوابه لا لزعره ، ان لم يكن يقره ما " مباح لقوله صلى الله عليه وسلم البخاري و من رواية مسلم عن ابي هريرة " لا يمنع فضل الماء لمنعه به الكلاء " ( ٣ ) .

---

( ١ ) قال ابو داود : حدثنا محمد بن بشير حدثني عبد الحميد بن عبد الواحد حدثتني ام جنوب بنت نميلة عن امها سويدة بنت جابر عن امها عقيلة بنت اسمر بن مضر عن ابيها اسمر بن مضر قال : اثبت النبي صلى الله عليه وسلم ما يمته فقال : الحديث السنن ٢٣٩/٣ سعاده ثانية .

( ٢ ) كشف القناع ١٨٩/٤ ، فتح الوهاب ٢٥٦/٢ حلبى ، المنتقى ٣٦/٦ سعاده

( ٣ ) صحيح مسلم ٣٤/٥ صحيح البخارى بشرحه فتح البارى ٥ / ٣١ سلفيه



وقال المالكية : له بيع الفاضل عن حاجته ولو لمعابر السبيل الا . الا يكسبون معه ثمنه ، ويخشى هلاكه فلا يمنع منه ويأخذ حاجته ولو منع فله ان يقاتل عليه .

واما البئر المعدة لسقي الزرع في ملكه فعليه بذل ما زاد عن حاجته لسقي زرع جاره بشرط ان يكون للزرع مصدر ماء\* وتعطل واخذ الجار في اصلاحه فحينئذ يجب على صاحب البئر بذل ما زاد عن حاجة زعمه مجانا حتى يصلح الجار بئره .

وقال ابن يونس : حكمه كحكم صاحب الشقة : فان كان مع صاحب الزرع مال جاز بيعه والا فلا . قالوا : والمذهب الاول ( ١ )

هذا وقد اتفق الفقهاء على ان من حفر بئرا في فلاة لا يقصد التمك ، بل يقصد شربه وشرب ماشيته فقط وجب عليه بذل ما زاد عن حاجته وحاجة ماشيته لحد يـث "لا يمنع فضل الماء ليمنع به الكلأ" وحديث "الناس شركاء في ثلاث" .

والراجح : رأى الحنفية والحنابلة لانه ظاهر الحديث ، ولانه لم يحرز لوجوده في اماكنه الطبيعية - البئر والمين والقناة . ودليل الشافعية و تعليل في مقابلة النص وهو حديث "الناس شركاء في ثلاث" ،

وعلي هذا اذا زاد عن حاجة مالك الارض والبئر فضل ماء فهو مخير بين ان يأذن للناس في اخذ حاجتهم من الماء او يخرجهم اليهم .

ثالثا ، الكلأ : ويقصد به النابت بنفسه دون ما استنبته المالك .

ذهب الحنفية والحنابلة الى ان حكم الكلأ هو حكم الماء لحد يث الناس شركاء في ثلاث الماء والكلأ والنار ( ٢ )

---

( ١ ) المنتقى ٣٦/٦ سماعه ، الشرح الكبير ٦٧/٤ مصور مع حاشية الدسوقي .

( ٢ ) تبين الحقائق ٣٩/٦ ، بدائع الصنائع ٣٨٤٨/٨ مطبعة الامام ، شرح منتهي

الارادات ٤٦١/٢ ، كشاف القناع ١٨٩/٤

حيث يتحد حكمها . ( ١ )

وللمالكية قولان الاول : انه يأخذ منه بقدر حاجته لحيوانه ، ومابقى فهو على الاباحه ولا يجوز له بيعه ، ولا منع الناس عنه . وهذا مثل قول الحنفية والحنابلة .

الثاني : انه ان ضرب عليه حضيرة ملكه وجاز له بيعه لحول واحد لانه

احرزه بضرب الحضيرة عليه وان لم يضرب كان حكمه كالقول الاول .

هذا مذهبهم كما يؤخذ من المنتقى شرح الموطأ . اما خلاصته كما فسى

الشرح الكبير فهو : ان الكلاب يبقى على الاباحه في حال واحده : وهي ما اذا بنت

في ارضه ولم يكن اعداها لرعى حيوانه ، اما اذا اعداها ، او بنت بين زرعها ، واستتبت

فانه يملكه ، وله ان يمنع غيره من رعيه وله بيعه . ( ٢ )

وقال الشافعية : الكلاب ملك لصاحب الارض ، لانه شره ملكه فيأخذ منه

حاجته ولا يجب عليه بذل الفاضل . لانه اذا قطع لا ينبت مثله في الحال . ولانه

متبول بين الناس في العاده بخلاف الماء لانه متجدد . ( ٣ )

والراجع : مذهب الحنفية والحنابلة ، والقول الاول للمالكية لظاهر

الحديث " الناس شركاء في ثلاث : الماء والكلأ والنار " .

وضرب الحضيرة لا يعد احرازاً بل الاحراز في الكلاب الرعى والقطع .

وقول الشافعية " ملك لانه نما " ملكه في مقابلة النص فلا يسمع .

---

( ١ ) كشاف القناع ٤ / ١٨٩ .

( ٢ ) المنتقى ٦ / ٣٨ سعادته ، الشرح الكبير ٤ / ٦٨ مصور مع حاشيه الدسوقي .

( ٣ ) مفتى المحتاج ٢ / ٣٧٥ حلبى .

المبحث السابع: من يملك الأرض بالاحياء؟

اجابة على هذا السؤال يجب ان تفرق بين طوائف ثلاث:

اولا: المسلمون: اتفق الفقهاء على ان المسلم اذا احيا ارضا ميتة فقد ملكها؛ ولو غير مكلف (١) لما روى البخاري بسنده الى عائشة رضى الله عنها قالت: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم "من احيا ارضا لميت لاحد فهو احق بها" وقد سبق ذكره في مشروعية الاحياء وسبق ذكر غير هذه الرواية من الاحاديث التي تفيد ملك المسلم للأرض الميتة باحيائه لها لمعوم (من) "في الحديث، وللإجماع على ان المسلم متناول به (١) .

ثانيا: العربيون: وهو لا اتفق الفقهاء ايضا على انهم لا يملكون في بلاد الاسلام سوا كان ذلك بالاحياء ام بغيره لانهم بحاجة اموالهم وانفسهم. فيكون مخصصا من الحديث السابق بالاجماع (٢) .

ثالثا: الذميون: قال الشافعية وابن حزم الظاهري وابن حبان: ان الذمي لا يملك الأرض الميتة بالاحياء، سوا كان ذلك في جزيرة العرب او في غيرها

---

(١) والظاهر من مذهب الشافعية اشتراط القصد، فيصح الاحياء من الصبي المميز والمعتوه - منفي المحتاج ٣٦١/٣ حلبى .

والظاهر من مذهب الحنفية انهم لا يشترطون القصد . بل يكتفون بأعمال

الاحياء ولو من مجنون - فتح القدير ج ٥ / ٣٦٦ مصور عن الاميريه .

(٢) الكشف ١٨٦/٤ ، نهاية المحتاج ٢٤٠/٤ ، المحلى ٢٤٣/٨ منبريه ،

البدائع ١٩٥/٦ جماليه ، المنتقى ٢٩/٦ .

(٣) نهاية المحتاج ٢٤٠/٤ العامره .

من بلاد المسلمين ، وسواء كان قريبا من العامر او بعيدا عنه ، وخصه قدسنا  
المالكية بما قرب من العامر ( ١ )

استدل الشافعية بقول الرسول صلى الله عليه وسلم " عادى الارض للسه  
ولرسوله ثم هى لكم منى " وقد سبق ذكره وتخريجه ، ووجه دلالة الحديث : ان  
الرسول صلى الله عليه وسلم قصد بقوله " لكم " المسلمين فقط ، وقالوا : ان احيا  
الذى ارضا فى بلاد المسلمين استعلا عليهم . والاستيلاء مستنع عليهم بدارنا .  
وقالوا ايضا : انها من حقوق دار الاسلام فيختص بها المسلم دون الذى ( ٢ ) .

واستدل ابن حزم بقوله تعالى : " قال موسى لقومه استمعوا باللى  
واصبروا ان الارض لله يرثها من يشاء من عباده . والعاقبة للمتقين ( ٣ ) " وبقوله  
تعالى : " ولقد كتبنا فى الزبور من بعد الذكر ان الارض يرثها عبادى الصالحون " ( ٤ )  
فنحن أولئك لا الكفار فنحن الذين اورثنا الله الارض فله الحمد والمنة .

واستدل ابن حبان بقوله صلى الله عليه وسلم " من احيا ارضا ميتة فلسه  
فيها اجر وما اكلت الموائى فهو له صدقة " . ووجه دلالة ان هذا الخطاب  
انما ورد للمسلمين . لان الصدقة انما تكون منهم فلو احيا من ارضا ميتة

---

( ١ ) مسمى المحتاج ٣٦٢/٢ حلبى ، مواهب الجليل ١١/٦ سعاد ، فتش

البارى ١٩/٥ السلفيه . منتقى ٢٩/٦ سعاد .

( ٢ ) نهاية المحتاج ٢٤٠/٢ عامرة مسمى المحتاج ٣٦٢/٢ حلبى .

( ٣ ) سورة الاعراف ١٢٨ .

( ٤ ) سورة الانبيا ١٠٥ .

لم تكن له لان الصدقة لا تكون الا لمسلم . و اضاف ابن حجر ذلك قوله :  
( ان الذى قاله ابن حبان اسمع بظاهر الحديث ، ولا يتبادر الى الفهم من  
اطلاق الاجر الا الاخرى ) ( ١ ) . ولهذا الحديث ما يؤيده من الروايات  
الاخرى فقد روى مسلم بسنده الى جابر بن عبد الله ان النبي صلى الله عليه  
وسلم دخل على ام مبشر الانصارية فنخل لها فقال لها النبي صلى الله عليه  
عليه وسلم : " من غرس هذا ؟ امسلم ام كافر ؟ . فقالت : بل مسلم . فقال : لا يفرس  
مسلم غرسا ولا يزرع زرعاً فيأكل انسان ولا دابة ولا شئ " الا كانت له صدقة " وعن  
انس بن مالك مثله " ( ٢ ) فان مفهوم هذا الحديث يدل على ان غير المسلم  
ليس له اجر فى عمله غرسا او غيره .

وتخصيص المالكية بمنع الذم عن احياء ما قرب من العامر .

استدلوا عليه بأن ذلك القريب بمثابة الفى \* والذم ليس له ففى  
الفى \* شى \* ( ٣ ) .

وقال الحنفية والحنابلة وتأخرى المالكية : ان الذم يملك ما احياء من  
الموات سواء كان ذلك فيما قرب من العامر او فى البعيد عنه . الا ان يكون  
ذلك فى جزيرة العرب فانه لا يمكن من الاقامة فيها : لما روى مالك فى الموطأ

---

( ١ ) فتح البارى ١٩/٥ سلفيه .

( ٢ ) صحيح مسلم ٢٧/٥ العامر .

( ٣ ) المنتقى ٢٩/٦ سماعه .

بسند إلى الرسول صلى الله عليه وسلم قال : " لا يبيقن دينان في جزيرة العرب " ( ١ ) .  
فإذا كان ممنوعاً من الإقامة فيها . يكون ممنوعاً من الأحياء . وإذا كان للمسلمين  
أن يأخذوا منه مملكته في جزيرة <sup>العرب</sup> يغير الأحياء فمن باب الأولى لا يمكن  
من الأحياء فيها . ( ٢ )

وأما غيرها من بلاد المسلمين فإنه لا مانع من إقامته فيها وإذا أراد أحياء  
شئ من مواتها فله ذلك .

استدلوا أولاً بمجموع قوله صلى الله عليه وسلم : " من أحيى أرضاً ميتة فهي  
له " فبدخل فيه المسلم والذمي .

وثانياً : بأن الأحياء سبب من أسباب السليكة كالبيع وغيره فاشترك فيه  
المسلم والذمي كسائر أسبابه .

وثالثاً : بقياس أحياء الذمي . على أحراره لسائر المباحات  
كالخيش والحطب والصيد والمعدن والركاز . فهذه وأمثالها يملكها الذمي  
بالاستيلاء عليها فكذلك أحياء الموات . ( ٣ ) .

والراجع فيما أرى هو الرأي الأخير لقوة أدلته وضعف أدلة الرأي الأول  
واليك البيان .

---

( ١ ) الموطأ ج ١ ص ٣١١ دار التحرير .

( ٢ ) إذا أخذ منه ما أحياه في جزيرة العرب يعطى قيمة عمارته . انظر المنتقى

٢٩/٦

( ٣ ) البدائع ١٩٥/٦ جماليه ، الهداية ١٣٨/٨ أميريه ، الكشف ١٨٦/٤ ، المنتقى

٢٩/٦ ، المواهب ١٠/٦

اولا قول الشافعية: "ان الرسول صلى الله عليه وسلم قصد بقوله\* ثم هي لكم مني\* المسلمين فقط دون بقية اهل دار الاسلام). غير مسلم، لان المقصود اهل دار الاسلام عموما والذمي من اهل الدار تجري عليه احكامها ولا مخصص لـه بدليل بقية الحديث\* ومن احيا ارضا ميتة فهي له\* ولانهم مخاطبون بالمعاملات اتفاقا.

وقولهم: ( ان احيا\* الذمي موثا بدارنا استعلاء\* علينا وهو مستع عليهم) قول مردود لان الاحيا\* لا يختلف عن الشرا\*، وليس في ملك العقار بالشرا\* للذمي استعلاء\* علينا.

وقولهم ( انها من حقوق دار الاسلام فيختص بها المسلم دون الذمي ) يجاب عنه : بأن الذمي من اهل الدار فيشترك مع المسلم فيه ويملكها بسببه كما يملكها بالشرا\*. وكما يملك سائر مباحاتها مثل الركاز والمعدن وهن من مرافق دار الاسلام.

ويرد على ابن حزم بأنه استدلال في غير موضعه . لان الايتين انما جاءتا لتخويف الناس من مخبة الكفر والمعصية فهما تحكيان قصة اقوام ظلموا انفسهم وعصوا ربهم فانتقم الله منهم واورث ارضه من يشاء\* من عباده ويختاره وليس فيها منع الذمي من الاحيا\*. بدليل بقائهم متملكين بشرا\* وغيره ولم يهلكهم الله ، وقد اقر الرسول صلى الله عليه وسلم اليهود على امالكهم في المدينة قبل نقض العهد ، وبعد نقضه صاروا عربيين وعاملهم معاملة العربيين ، وكذلك عمر لما فتح الفتوح اقر اهل الذمة على كفرهم مقابل جزية يدفعونها . واستعملهم على الارض . على ان الوراثة هنا وراثة السلطان والخليفة لملك الافراد للارض.

ويرد على ابن حيان : بأن الحديث يدل على ثبوت الاجر للمسلم عند  
احيائه الارض بالفرس او الزرع والروايات الاخرى كذلك . ولكن هذا لا يمنع  
جواز احياءه الذي وصحته وترتب آثاره عليه . لمصوم الحديث الاخر\* من احيا ارضا  
ميتة فهي له\* . بدليل ان المسلم اذا اشترى المزرعة وصارت في ملكه حصل له  
الاجر فيما تأكل الطير وغيرها من طلاب الرزق . : بخلاف الذي الذي يشتري  
المزرعة فانه يثبت له الملك وان لم يثبت له الاجر .

والجواب عن دليل المالكية : انهم ان ارادوا بالقرب من العامر حريم  
العامر فلا يجوز احياؤه لا للمسلم ولا للذمي . وان ارادوا غيره مالا يبعد عن  
العامر ، فان كان مواتا لم يختلف الحكم في احياؤه بين المسلم والذمي لمصوم  
الا حديث التي قدمنا . وان كان عامرا فلا يجوز احياؤه لاحد .  
وقولهم إنه في\* لا يمنع من ان يكون للذمي فيه حق لان مصرف النفس  
هو المصالح العامة لمن يقيم في دار الاسلام . سوا\* كان مسلما او ذميا .



## الفصل الثاني

فيما ليس بموات • وما اختلف في أنه موات أولا :

سبق في تعريف الموات : بيان أن الأرض المملوكة والتي تعلق بهيها اختصاص • والموقوفة ليست من الموات ولا يجوز احيائها وفي هذا الفصل نبسط الكلام على بعضها قد منا لحاجته الى التفصيل ونبين أراضياختلف في أنها موات أولا • ويقع هذا في ثلاثة مباحث :

المبحث الأول : في حريم العامر والقريب منه

المبحث الثاني : في المعادن الظاهرة والباطنة

المبحث الثالث : في أراضياختلف في أنها من الموات أولا •

### المبحث الأول :

في حريم العامر والقريب منه •

تعريفه : الحريم لغة : حريم الشيء ما حوله من حقوقه ومرافقه سمي بذلك

لأنه حرم على غير مالكة احياء • وتملكه ( ١ ) •

---

( ١ ) المصباح المنير • القاموس المحيط •

واصدا للاحا : ما تمس الحاجة اليه لتنام الانتفاع بالمعمور \* وان حصل  
أصل الانتفاع يدونه (١) \*

فقوله (( ما تمس الحاجة اليه )) أخرج ما كان قريبا ولا تمس الحاجة  
اليه \*

وقوله " لتنام الانتفاع بالمعمور " بيان لوجه الحاجة اليه \*

وقوله : (( وان حصل أصل الانتفاع يدونه )) بيان أن المقصود بالمنفعة  
هو المامر نفسه وأما حريمه فتمنعت ليست مقصودة بالأولى \* بل بالتبعية  
لأنها مكملة لتنام الانتفاع \*

وهو اما للمدينة والقرية كنادى القوم وصلاحهم ومناخ ابلهم ومطرح قناتهم \*  
واما للنهر أو المين أو البئر أو الشجر كما يأتي :

ومقصد بالقرب من المامر ما ليس حريما له ولا يعيدا عنه كما يأتي  
تحديده والخلاف فيه \*

والاتفاق على أن الحريم بجميع أنواعه لا يجوز احياءه لكن اختلف فى  
تحديد بعض أنواعه \*

### ١ - حريم النهر :

قال الشافعية والحنابلة والمالكية : لا يقدر حريم النهر بالآذرع  
وانما يقدر حريمه بقدر ما يحتاجه النهر لاصلاحه • لأنه لا نص على مقدار  
معين فيرجع في تقديره الى الحاجة ( ١ ) •

وقال الحنفية : حريم النهر مختلف فيه بين صاحبين فعند أبي يوسف  
يقدر بمقدار نصف النهر من كل جانب وعند محمد قدره مقدار جميع النهر  
من كل جانب ( ٢ ) •

والراجع : قول الجمهور • لأن الحاجة قد تدفع بأقل ما ذكره  
الصاحبان • وقد لا تدفع الا بأكثر من ذلك فيكون التحديد بحسب حاجة  
النهر •

### حريم العين :

قال الحنفية والحنابلة في الرواية الراجحة أن حريم العين خمسمائة  
ذراع من كل جانب •

( ١ ) الانصاف ٣٧٢/٦ • الروضة ٢٨٣/٥ • الشرح الصغير بحاشية الصاوي ٩٤/٢

• الاخيرة

( ٢ ) الهداية ١٤٠/٨ شيخ محيي • البدائع ١٩٥/٦ جماليه أولى

واستدلوا بما أخرج أبو يوسف في الخراج بسنده إلى الزهري • قال : قال :

رسول الله صلى الله عليه وسلم : (( حریم العين خمسائة ذراع ، وحریم  
بئر الناضح ستون ذراعاً ، وحریم بئر العطن أربعون ذراعاً عطناً لما شئت )) (١)

وبما أخرج أبو عبيد بسنده إلى سميد بن المسيب قال : حریم البئر الهدى  
خمس وعشرون ذراعاً من نواحيها كلها ، وحریم بئر الزرع ثلاثمائة ذراعاً من  
نواحيها كلها ، وحریم البئر المادى خمسون ذراعاً من نواحيها كلها •  
قال : قال ابن شهاب : وسمعت الناس يقولون : حریم العين خمسائة ذراعاً (٢)

وقال الشافعية ورواية عند الحنابلة : انه لا حد لمقدار حریم العين  
الا بقدر ما تحتاجه لصيانتها ، وحيث لو حفر شخص آخر لا يضر بتلك العين  
ولا حد له بالأذرع •

واستدلوا على ذلك : بأن استكمال المنفعة من العين ببقاء حریم لها  
بقدر ما تحتاجه لأنه الملة في تحريم الحریم على غير أهله (٣) •

(١) رواه أبو يوسف عن الحسن بن عمار عن الزهري عن النبي صلى الله عليه وسلم

الخراج ١٠٩ رابعه •

(٢) رواه أبو عبيد قال حدثنا عبد الله بن صالح عن الليث بن سعد عن ابن شهاب

عن سميد بن المسيب الأموال ٤١٠ دار الشرق ، الهداية ١٤٠/٨ شيخ يحيى

كشف القناع ١٩٢/٤

(٣) الروضة للنووي ٢٨٣/٥ ، الانصاف للمرداوي ٣٧٢/٦ ، المغني لابن قدامة ١٨١/٦  
سابقه •

والراجع : هو القول الأخير : لضعف رواية الزهري (١) ولعدم ثبوت نسبة حديث سميد بن السيب إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم ، وقد خالفه حديث أبي هريرة الآتي ففيه أن حريم المين السائح ثلاثمائة ذراع وحريم عين الزرع ستائة ذراع ، والظاهر أن ذكر المقادير في الأحاديث هنا مملل بالحاجة والحاجة متغيرة من عين إلى أخرى لذلك اختلفت المقادير .

### ٣ - حريم البئر :

قال الجمهور : حريم البئر مقدر بالأذرع ، واختلفوا في مقدار هذه الأذرع .

قال الحنابلة في الصحيح والمالكية وابن حزم : أن حريم البئر المادية خمسون ذراعا من كل جانب وحريم البئر البديعة - الجديدة - خمس وعشرون ذراعا من كل جانب .

واستدلوا على ذلك بما روى الدراقطني بسنده إلى سعيد بن المسيب

(١) هذا الحديث فيه الحسن بن عمارة ، قال الذهبي في الميزان : قال ابن

عينة : له فضل وغيره أحفظ منه ، وقال : شعبة : يكذب وقال : أحمد :

متروك . الحديث . وقال ابن معين : حديثه ليس بشيء ، نصب الراية ١/٢٩٢

عن أبي هريرة قال : قال رسول الله على الله عليه وسلم (( حريم البئر البدى  
خمس وعشرون ذراعا وحريم البئر المادى خمسون ذراعا • وحريم الميسن  
السائح ثلاثمائة ذراع • وحريم عين الزرع ستمائة ذراع )) (١) •

وقال الحنفية : حريم البئر أربعون ذراعا من كل جانب • وهو قول الامام  
وفرق الصحابة بين بئر المعطن والناضح • فقالوا : حريم بئر المعطن وهى التى  
تسقى باليد للمواشى أربعون ذراعا • وبئر الناضح وهى التى يسقى منها  
بالسانية كالجمال والبقر وغيرها للزرع ستون ذراعا من كل جانب •

استدل الامام بما أخرج ابن ماجة بسنده الى عبد الله بن مفل (( أن النبى  
صلى الله عليه وسلم قال : من حفر بئرا فله أربعون ذراعا عطنا لما شئته )) (٢) •

---

(١) قال الدراقطنى : اخبرنا محمد بن عبد الله بن عبد الرحمن بن بلبل الزعفرانى  
أخبرنا أبو حاتم الرازى أخبرنا أبو عمرو الحوصى أخبرنا الحسن بن أبى جعفر  
عن معمر عن الزهرى عن سعيد بن المسيب عن أبى هريرة — السنن ١٨/٢ •  
الأموال لأبى عبيد ٤١٠ دار الشرق أولى • كشف القناع ١٩٢/٤ • مواهب الجليل  
٣/٦ معاده • المحلى ١٠٢/٩ اتحاد •

(٢) قال ابن ماجة حدثنا الوليد بن عمرو بن سكين حدثنا محمد بن عبد الله بن  
المثنى ح • وحدثنا الحسن بن محمد بن الصباح حدثنا عبد الوهاب بن  
عطاء • قالوا : حدثنا اسماعيل المكى عن الحسن بن عبد الله بن مفل أن  
النبى صلى الله عليه وسلم قال : السنن لابن ماجة ١٦/٢ حلى

وأخرجه يحيى بن آدم عن الحسن بن أبي خالد (١) .

( ولأن الملك في الموات يثبت بالاحياء باذن الامام أو بغير اذنه ولم يوجد منه احياء للحريم فكذا اذن/ لم يتناول الحريم ، الا أن دخول الحريم لحاجة البئر اليه وحاجة الناضح تندفع بأرسمين ذراعا من كل جانب كحاجة المظن فتبقى الزيادة على ذلك على حكم الموات . ولأنه قد يستقى من المظن بالناضح ومن بئر الناضح باليد فاستوت الحاجة فيهما ، ويمكنه أن يدبّر البئر حول البئر فلا يحتاج الى زيادة مسافه (٢) هـ بدائع وهداياه .

واستدل صاحبان بما أخرج أبو يوسف في الخراج عن الزهري قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم (( حريم العين خمسائه ذراع وحريم بئر الناضح ستون ذراعا وحريم بئر المظن أربعون ذراعا عدا لما شيته )) (٣) .  
( ولأنه قد يحتاج فيه الى أن يسير دابته وقد يطول الرشاش ، ويثبّر

(١) أخبرنا اسماعيل . قال حدثنا الحسن . قال حدثنا

يحيى قال : حدثنا علي بن هاشم عن اسماعيل قال : قال رسول الله صلى

الله عليه وسلم — الخراج ١٠٠ سلفيه ثانيه .

(٢) الهداية ١٤٠/٨ شيخ يحيى ، البدائع ١٩٥/٦ جمالية أولى ، المعانيه ٣٩/٨ أميره .

(٣) سبق تخريجه في حريم العين . الخراج ١٠٩ سلفيه رابعه .

المطن للاستقاء منه بيده فقلت الحاجة فلا بد من التفاوت (١) اهـ هداية •

وقال الشافعية وبعض فقهاء الحنابلة والحنفية وهو المشهور عند المالكية :  
إن حريم البئر لا يحدد بالأذرع ، وإنما حده مقدار ما تحتاجه البئر لظهور  
مائتها • ومن ذلك متردد النازح يعنى بمقدار مد رشائها وموضع الحوض وخلافه  
وكذلك المقدار الذى اذا حفر<sup>فيه</sup> بئر أخرى أضرت بالأولى كأن جفقت ماءها  
أو غيرتـــــــــــــــــه •

يستدل لهذا القول بما أخرج ابن ماجة فى السنن بسنده الى أبى  
سميد الخدرى رضى الله عنه قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم  
( ( حريم البئر مد رشائها )) (٢) وجه دلالته أن البئر تطول وتقصر وهذا  
يتبعه طول وقصر الرشاء فمقدار امتداده هو متردد النازح وهذا واضح فى  
اعتبار حاجة البئر من غير تحديد بالأذرع • لأن المقصود بالحريم الحاجة  
لاتام الانتفاع بالمعمور فيقدر بقدرها (٣) •

---

(١) الهداية ١٤٠/٨ شيخ يحيى • البدائع ١٩٥/٦ أولى المعانيه ١٣٩/٨ أميريّه

(٢) قال ابن ماجة : حدثنا سهل بن أبى الصقدي حدثنا منصور بن صغير حدثنا

ثابت بن محمد عن نافع أبى غالب عن أبى سميد الخدرى قال : قال رسول

الله صلى الله عليه وسلم •• السنن ١٦/٢ حلبى •

(٣) نهاية المحتاج ٢٤٢/٤ الانصاف ٢٢٠/٦ رد المحتار ٣٨٣/٥ بولاق •

الشرح الصغير بحاشية الصاوى ٢٩٤/٢ حلبى أخيره •



والراجع فيما أرى : أن حريم البئر كما قال الشافعية ومن وافقهم • فالتقدير  
بما تحتاجه البئر : لتتام الانتفاع بها أولى من تقديره بالأذرع • والأحاديث المروية  
في ذلك ليست بالقوية • وما قوى منها لا يتعارض مع ما رجحناه • لأن التقديرات  
في الأحاديث معقدة بالحاجة إلى المساحة التي تتسع للوسائل التي يستخرج  
بها الماء ولصلاح أمرها • بدليل التنوع في الآبار واختلاف المقادير تبعاً  
لذلك •

وهذا معناه زيادة هذه المسافة أو نقصانها عند تغير حاجة البئر لتفسير  
الوقت والآلة • والأرض بعد ماؤها عن سطحها وكذلك رصاف الأرض صلاحيتها

---

( ١ ) رواية الحسن وعبد الله بن مشغل فيها إسماعيل بن مسلم قال عنه الذهبي  
في الميزان : قال أحمد وغيره : منكر الحديث • وقال النسائي وغيره  
متروك الحديث • وتابعه أشعث بن سوار • وثقة يحيى وضعفه ابن  
حيان فقال : فاحش الخطأ كثير الوهم • وقال الدراقطني : ضعيف  
وضمفه النسائي وقال أبو زرعة لين •

ودليل صاحبين فيه الحسن بن عمارة قال الذهبي في الميزان  
أيضاً : قال ابن عيينة له فضل وغيره أحفظ منه • وقال شعبة : يكذب  
وقال أحمد : متروك • وقال ابن معين حديثه ليس بشيء •

وغير ذلك مما يحدد حاجة البشر تبعا لذلك الاختلاف فهذه الأحاديث لا تعارض بينها لاختلاف أنواع الآبار ومقدار ما تحتاجه كل بشر من الحريم .

#### ٤ - حريم الزرع والشجر والدار المحيطة في غلاة

حريم الزرع يقدر يقدر ما تحتاجه لالقاء سبغه ونفاياته وأدوات إصلاحه وسقيه وسيل مائه من المطر . لم يخالف في ذلك .

وكذلك الدار الميعة في غلاة لها من الحريم طريقها وملقى كئاستها ورمادها وموقف دوابها وغير ذلك مما يحتاجه أهل الدار لاستكمال النعمة منها .

وحريم الشجرة مختلف فيه على قولين : الأول أن حريمها محدود المقدار إما بطول أغصانها أو بالأذرع . بالأول قال الحنابلة في الراجح : وهو أن لكل شجرة مد أغصانها من كل جانب .

استدلوا بما أخرج ابن ماجة بسنده إلى عبادة بن الصامت (( أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قضى لكل نخلة من الأسفل بمبلغ مد جريدتها حريما لها ( ١ )

( ١ ) قال ابن ماجة حدثنا عبيد ربه بن خالد النمير أبو المفلس حدثنا الفضيل بن سليمان حدثنا موسى بن عقبة أخبرني اسحق بن يحيى بن الوليد عن عبادة بن الصامت : أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قضى في النخلة والنخلتين والثلاث فيختلفون في حقوقه . ذلك أن لكل نخلة من أولئك من الأسفل مد جريدتها حريما لها ، السنن ١٦/٢ حلى .

وبما أخرج عن ابن عمر قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم (( حريم  
النخله مد جريدها )) (١) •

وقال الحنفية ان مقدار حريم الشجرة خمسة أذرع من كل جانب (٢) •

الثاني : تقدير حريم الشجرة بقدر حاجتها • وبه قال الشافعية  
والمالكية ورواية عند الحنابلة فكل شجرة تملأ من الحريم بقدر ما تحتاجه  
لنموها واصلاح شأنها عرفا فهو غير محدد •

والراجع هو الثاني لضمف الحديثين السابقين (٣) • الذين يحددان  
حريم الشجرة بقدر رمت اغصانها • والتقدير بخمسة أذرع ليس له دليل • لذلك  
يرجع الى عرف الناس فيما تندفع به الحاجة والله أعلم •

---

(١) قال ابن ماجه حدثنا سهل بن الصفدي حدثنا ابن منصور بن صغير حدثنا

ثابت بن محمد العبدى عن ابن عمر قال •• ١٦/٢ حلبى •

(٢) كشف القناع ١٩٨/٤ • الدر المختار للحسكفى ٣٨٤/٥ عامرة •

(٣) قال المعلق على السنن محمد فؤاد عبد الباقي • الحديث الأول :

الزوائد • اسناده منقطع ضعيف لأن اسحاق بن يحيى يروى عن عبادة ولم

يدركه • والثانى فى الزوائد أيضا اسناده ضعيف • السنن لابن ماجه

١٦/٢ حلبى •

٥- القريب من المامر:

اختلف الفقهاء في تحديده على رأيين :

الرأى الاول : اعتبار ما تمس الحاجة اليه لتام الانتفاع بالمامر .  
وبعبارة اخرى . ما كان منتظما به بالفعل او في حكم المنتفع به بأن كان  
الانتفاع به متوقفا فيما يستقبل من الزمان .

وهذا حد القريب من المامر المعتبر عند ابن يوسف من الحنفية ،  
ويدخل فيه حريم المامر لانه المنتفع به بالفعل . وقيد وضبطه بما ينتهي  
اليه صوت الجمهور اذا اطلقه من طرف المامر .

واستدل على ذلك بالمرف فالمصروف عند الناس ان القريب بهذه  
المسافة وحيث لم يرد دليل من الشرع في تحديده لزم الرجوع الى المرف .  
ولأن ما تمس الحاجة اليه ، والانتفاع به في مستقبل الزمان متوقع . متمسم  
للانتفاع بالمامر وفي احيائه تعطيل منفعة مستقبلة ( ١ ) .

---

( ١ ) تبين الحقائق ٣٥ / ٦ اميريه ، رد المحتار على الدر المختار

٣٨٨ / ٥ - ٣٨٩ اميريه اولى ، السراج الوهاج للحدادى ٢٢٩ مخطوط .

الرأى الثانى : ان القريب من العامر : هو حريم العامر اى ما كان متنفصا به فعلا لاهل العامر كمنافخ ، الابل ، ونادى القوم ، ومد من الموتى ، والمرعى والمحتطب ، وقيد المالكية بما تصله المواشى والمختطبون غدوة — قبل الزوال او روحه — قبل الفروب .

بهذا قال الشافعية والحنابلة والمالكية ومحمد بن الحسن <sup>اسم</sup> الحنفية وابن حزم الظاهري : فهم اعتبروا حقيقة الارتفاع به وليس لذلك حد مقدر ( ١ ) .

واستدل الحنابلة على ذلك بما اخرج البيهقي فى السنن الكبرى بسنده الى عبد الله بن ابي بكر قال : جاء بلال بن الحارث المزنى الى رسول الله صلى الله عليه وسلم فاستقطمه ارضا ( العقيق ) طويلا عريضة فلما ولى عمر قال له : يا بلال انك لا تطيق ما فى يذلك . فقال : اجل . قال فانظر ما قويت عليه منها فأمسكه ، وما لم تطق فادفعه الينا نقسمه بين المسلمين . قال : لا افعل والله شئ اتطمينه رسول الله صلى الله عليه وسلم . قال عمر : والله لتفعلن ، فأخذ منه ما عجز عن عمارته فقسمه بين المسلمين ( ٢ ) فان

( ١ ) شرح منتهى الارادات ٣٦٦/٢ ، تبين الحقائق ٣٥/٦ ، منى المحتساج

٣٦١/٢ ، المحلى ٩٢/٩ الاتحاد ، حاشية الدسوقي ٦٠/٤ مصور .

( ٢ ) اخبرنا ابو سعيد بن ابي عمرو حدثنا ابو المباس الاصح حدثنا الحسن بن علي حدثنا يحيى بن آدم عن محمد بن اسحق عن عبد الله بن ابي بكر قال : جاء بلال بن الحارث المزنى الى رسول الله صلى الله عليه وسلم فاستقلحه . الحد يث — السنن الكبرى للبيهقي ١٤٩/٦ دائرة المعارف العثمانية .

الرسول صلى الله عليه وسلم اقطع العقيق لبلال مع قربه من المدينة ، لانه  
موات لم يتملق به مصلحة للعامة فجاز اقطاعه واحياؤه كالبعيد ( ١ ) .

والراجع فيما ارى هو الراى الاول . ولكن التحديد بما يصله صـ  
الجمهور ~~كل~~ اذا اطلقه من طرف العامة : تحديد غير منضبط ، فان صلح  
بلد قد لا يصلح للبلد الاخر فكل بلد يرجع المرف الذى يصلحه . فالحاجة  
اذا هي المقياس .

واما التحديد بما ينتفع به فعلا واحمال ماينتفع به حكما او فى مستقبل  
الزمان فهو تحديد قاصر لان احاجة القد كحاجة اليوم فمن الواجب وضع  
حاجة القد فى الاعتبار .

واستدلال الحنابلة بحديث بلال بن الحارث وان العقيق قريب من  
المدينة غير مسلم فالعقيق ليس بين دور المدينة كما قالوا . بل الصحيح انه على  
بعد ميلين منها فى اقل الاقوال ( ٢ ) .

---

( ١ ) المفتى لابن قدامة ١٥٢/٦ سلفيه ، الكشف ١٨٨/٤ صور .

( ٢ ) معجم البلدان لياقوت الحموى .

## البحث الثاني

### في المعادن الظاهرة والباطنة

تعريف المعدن :

( هو ما أودعه الله في الأرض من المواد المتقوية بنفسها  
ورخيصها مما ليس من جنسها الغالب ) سمي معدنا باسم المكان لاقامته  
الداوية فيه • من عدن اذا أقام طويلا •

نقصد ( بما أودعه الله في الأرض ) ما خلقه الله بطبعه في باطن  
الأرض ما عدى ما دفنه المخلوق أو فقد منه ويسمى بالكنز أو الركاز •

ونقصد " بالمواد المتقوية " كل ماله قيمة ماله • سواء كان غالسي  
الثلث كالذهب والفضة أم رخيصا كالحديد والملح •

وقولنا (( مما ليس من جنسها الغالب )) قيد خرج به الجنس الغالب  
كالرمل والداين فانه ليس من المعادن • فتشمل المعادن الجامدة سواء  
أكانت مما يتطبع بالنار كالنحاس والذهب والرصاص أم لا تتطبع كالزمرد والنسرة  
والسائلة كالنفط والزئبق • وسواء كانت مقببة في الأرض أم ظاهرة على وجهها •

تنقسم المعادن من حيث جواز احياء بقمتها الى قسمين :

### ظاهرة وباطنة •

أولا الممادِن الظاهرة : قال أكثر الفقهاء ان المعادن الظاهرة : وهى

التي لا تحتاج الى كبير <sup>عل</sup>لاستخراجها والحصول عليها : لا يجوز لأحد  
أحياء بقمته واحتجارها ومنع العامة منها • لأنها حق عام لجميع المسلمين •  
لكل منهم أن ينتفع بها بقدر حاجته • ولا يستأثر بها دونهم كالماء والكسلا

واستدلوا بما أخرج أبو عبيد في الأموال بسنده الى أبيض بن حمال المازنى :  
( ( أنه استقطع رسول الله صلى الله عليه وسلم الملح الذى بمأرب فقطعه لـه •  
قال : فلما ولى قيل : يا رسول الله أتدرى ما أقطعت له ؟ انما أقطعت الماء  
المد • قال : فرجعه منه ) ( ١ ) فالحديث يدل على أنه ليس للامام  
أن يقطع المعادن الظاهرة لمن يحييها أو يحتجرها دون الناس ويضيق  
عليهم فى حق مشترك بينهم ( ٢ ) واستثنى الشافعية والحنابلة من ذلك  
المكان الذى يقرب الساحل الذى اذا حضره شخص وساق الماء اليه يصير

( ١ ) حدثنا اسماعيل بن عياش عن عمر بن يحيى بن قيس المازنى عن أبيه عمن

حدثه عن أبيض بن حمال المازنى قال : الحديث • الأموال لأبى عبيد

• ٣٩٠ دار الشرق أولى •

( ٢ ) كشف القناع ٤ / ١٨٨ ، ١٨٩ ، الروضة ٥ / ٣٠١ ، الدر المختار للحسكى

٥ / ٣٨٣ دار الطباعة المامرة ، الأم للشافعى ٣ / ٢٦٦ اميريه أولى •



ملحاً بعد تبخره فهذا يملكه الأفراد بأحيائه بحفره وسوق الماء اليه •

وخالف في ذلك المالكية • فقالوا : هي لجميع المسلمين • ولكن  
الامام يتولى التصرف فيها فاما أن يقطعها لمن يعمل فيها بسهم معلوم  
أو يستأجر من يعمل فيها والناتج لبيت مال المسلمين • وما أقطعه منها  
فليس اقطاع تملك • وانما هو اقطاع انتفاع فلا يباع ولا يورث، واذن فليس  
لأحد الناس أن يحيى من ذلك شيئاً أو يختص به دون اقطاع من الامام (١) •

والراجع : هو القول الأول لظاهر حديث ابن عمر عن حماد السابق

ثانياً : الممادن الباطنة :

قال الشافعية والحنابلة في القول الرابع : ان الممادن الباطنة إما كان  
نيلها لا تملك بقميتها بالحفر وظهور النيل

واستدلوا على ذلك بقياسها على الممادن الظاهرة • ولأن احياء الأرض  
بعمارتها لا يتكرر للانتفاع بها • وهذا حفر وتخریب يحتاج الى تكرار عمل  
عند الانتفاع واستخراج النيل (٢) •

(١) مواهب الجليل ١/٤٨٦ - ٤٨٧ حلبى

(٢) الروضة ٥/٣٠٢ • كشف القناع ٤/١٨٨ مصور •

والرواية الثانية عند الشافعية: ان من حضر معدنا حتى ظهر نيله  
فقد ملك بقمته ، واختص به دون الناس. كما يملك الارض محيياها بالنبات  
والزرع فيثبت ملكه عليه بمجرد الوصول اليه ولو بقي في مكانه . لانه قد ملك  
دائرة الحفر وما فيها الى الابد . وهذا احتمال عند ابن قدامة ( ١ ) .

واما الحنفية: فقد سبق رأيهم في المعادن الظاهرة . واما المعادن  
الباطنة فلم ار لهم نصا صريحا في حكمها والظاهر من كلامهم في المــــــــــــــــــــــــــــــــوات  
وقيوده انها تملك بالاحياء فهي من الارض الميتة التي يجوز احيائها

---

( ١ ) الروضة ٣٠٢/٥ ، المفتى لابن قدامة ١٥٨/٦ سلفيه .

وإذا ملكها كان في باطنها من النيل ملكا له لأنه يملك الأرض بجميع اجزائها (١)

ومذهب المالكية في المعادن الباطنة أنها لا تملك بالاحياء وأمرها الى

الامام \* وإذا أقطمها لأحد فهو اقطاع انتفاع وسيأتي ان شاء الله (٢) \*

واستدلوا عليه بالخشية من النزاع والخصومة عليها \* وحتى لا تقسح

في أيدي شراء الخلق ويسبثون استغلالها (٣) \* فالمالكية يمنعون الأفراد

من التمرض لها بخلاف الجمهور \*

والراجع فيما أرى : مذهب المالكية \* فالمعادن أمرها الى الامام \*

وابعاد الأيدي الفردية من استغلالها حسب رغباتهم \* ولا اجتمعت

الثروة الهائلة في يد رجل أو امرأة : ولهذا المعنى وقف عمر بن الخطاب

رضي الله عنه سواد العراق ومصر ولم يقسمه خشية أن يؤول المال الكثير

والأرض الواسعة لفرد من الأفراد عن طريق الميراث ويحرم منه العامة وبخاصة

أن الثروة الممدنية في الوقت الحاضر تشكل مصدرا عظيما لدخل بيت المال

مما يجعل سلطة الأفراد عليها أمرا غير مقبول \* وقياسها على الأرض المحيطة

قياس مع الفارق لأن الأول احياء والثاني تخريب \*

---

(١) الدر المختار للحصكفي ٣٨٣/٥ عامره

(٢) الرسالة ص

(٣) مواهب الجليل ٣٣٤/٢ سماده \* حاشية الدسوقي على الشرح الكبير ١/٤٤٦ \*

### المبحث الثالث

#### أراض تختلف في أنسها من الموات أولا

قلنا ان الذي يملك بالاحياء : هو الأرض الموات • وسبق تعريفها في قسم المباح (١) وبقي أن هناك أراضا تختلف في أنسها موات أولا : فعلى القول بأنسها موات يجوز احيائها وعلى القول الآخر لا يجوز احيائها • وهي ثلاثة أقسام :

- ١ - الأرض التي تعلق بها اختصاص غير الملك •
- ٢ - ما سبق عليه ملك فردى أو جماعى •
- ٣ - موات أرض العتوة والصلح •

اولا : ما تعلق بها حق اختصاص غير الملك • وهي ثلاث :

- ١ - أرض الحمى : وهي منقسمة الى قسمين :
- أ ( حمى الرسول صلى الله عليه وسلم :

قال الشافعية والحنابلة وابن حزم : لا يجوز نقض ما حماه الرسول صلى الله عليه وسلم بحال لأنه تغيير المقطوع بصحته باجتهاد • ولو يبنى

(١) الروضة ٥/٢٩٣، الانصاف ٦/٣٨٧، شرح منتهى الإرادات ٢/٤٦٦، المحلى ٩٦/٩ دار الاتحاد

أحد أو زرع أو غرس في حمى الرسول صلى الله عليه وسلم نقضت عمارته وقطع  
زرعه وفروسه • لأنه من المنافع العامة الدائمة •

وقال المالكية وهو وجه عند الحنابلة والشافعية ان بقيت الحاجة الى  
منافعه باعتباره حمى فلا يجوز نقضه • وعند زوالها فلا حمى • ومن أراد احيا  
شيء منه كان له ذلك لأنه أصبح مواتا • لأن العلة في حماه هي الحاجة  
والحكم بدور مع علته وجودا وعدما •

والراجع هو القول الأخير • لأن الظاهر من حمى الرسول صلى الله  
عليه وسلم أنه كان لحاجة فهو يبقى على حاله ما بقيت الحاجة وعند زوالها  
فلا حمى وفي دوامه بلا حاجة تمطيل للأرض عن استغلالها والانتفاع بها  
وما خلقت الأرض لهذا •

وقولهم : انه تفسير للمقاطع بصحته باجتهاد • يجاب عنه : بأنه بمد  
زوال الحاجة أصبح ليس مقطوعا بصحته •

ب . وأما ما حماه خلفاؤه والأئمة من بعدهم • ان نقضه الامام جاز لأنسه  
هو الذي يقدر المصلحة • وقد تنزل الحاجة الى الحمى • وان أحياء  
فرد من الناس فلا شافعية والحنابلة وجهان :

الأول : ينفذ احياؤه وينقض الحمى • لأن الملك بالاحياء ثابت بالنسب  
والحمى اجتهاد من الامام فيقدم ما يفيد النص على ما يفيد الاجتهاد •

الثاني : لا يملك ما أحياء من الحمى لأنه اعتراخ على أمر الامام وممصيسة  
لأولي الأمر ( ١ ) •

وقال المالكية : لا فرق بين حمى الرسول صلى الله عليه وسلم وحمى  
غيره من الأئمة في استمراره وبقائه أو في نقضه وانتهائه : فان كانت الحاجة  
الى منافعها التي حمى من اجلها باقية فلا احياء وان زالت فلا حمى • ( ٢ )

والراجع فيما أرى جواز نقض الحمى كله للرسول صلى الله عليه وسلم  
وللأئمة لأنه محلل بالحاجة كما قال المالكية وما كان لعله ينتهي بانتهائها :  
لكن سلطة الانهاء لا تثبت الا لولي الأمر • أما الأفراد فلا يملكون ذلك  
لأنه اقتيات على أوامر أولياء الأمر •

وقول الشافعية والحنابلة في تعليل احد الوجهين (( يقدم ما يستفاد  
بالنص على ما يستفاد بالاجتهاد )) مقبول الظاهر : لكن النص انما أجاز  
احياء الموات والحمى ليس بموات لتعلق حق العامة به •

---

( ١ ) الروضة ٢٩٣/٥ ، نهاية ٢٣٣/٤ عامره ، الانصاف ٣٨٨/٦ ، المفنى ٤٧٦/٥  
امام •

( ٢ ) مواهب الجليل ٣/٦ معاده ، الشرح الكبير للذ ردير ٦٢/٤ أميريه

## ٢ - ما انحسر عنه ماء البحر أو النهر :

قال الحنفية والشافعية وبعض المالكية : إن مثل هذه الأرض تكون من الموات ٠ إلا أن تكون حرباً لعامة فإذا كانت كذلك لا يجوز إحياءها — وقيد ما الحنفية بقيد آخر : وهو ألا يحتمل عود الماء إليها (١) ٠

وقال الحنابلة : الجزائر التي تصب عنها الماء إن لم تتعلق بها منفعة الجماعة : تجوز عمارتها بما لا يرد الماء عنها كالزراعة ٠ وهذا في الواقع تحجير لإحياء ٠ وإن كان ينتفع بها العامة بأن كانت منبتاً للكلاً والخطاب <sup>الظاهر</sup> لا يجوز إحياءها قياساً على الممدن/كلا منهما تعلق به حق عام للجماعة ٠ إذ هو عطية لظهور الكلاً والخطاب فيه مما لا يستغنى عنه العامة (٢) ٠

والراجع هو مذهب الحنفية والشافعية والمالكية : لأن ما انحسر عنه الماء وكان منبتاً للكلاً ليس كله من المنافع العامة التي يضر إحياءها كالمصادن بل منه ما يبعد عن العامر ٠ وهذا يصير كسائر الموات ويجب أن يكون هذا في الأراضي التي نضب عنها الماء بحيث لا يعود إليها ٠ أما إذا اتصل

(١) درر الحكم لمولى حيدر ٢٩٤/٣ ، خراج أبي يوسف ٩٩ رابعه ، رد المحتار

٣٨٥/٥ بولاق ، حاشية الدسوقي ٦٢/٤ مصر ، حاشية الرهوني ٩٨/٧ ،

مغنى المحتاج ٣٦٣/٢ حلبى ٠

(٢) المغنى لابن قدامة ١٦١/٦ منار ، شرح منتهى الإرادات ٤٦١/٢ مصر لمبى

يعلى ٢١٢ حلبى ثلثية ٠

عوده اليها فهذا موضع قول الحنابلة : أنها تجوز عمارتها بحيث لا يسرد  
الماء عنها الى الجانب الآخر على أن هذا تحجير •

وهذا فيما يظهر لا خلاف فيه • أما الخلاف في الأحياء •

والحاصل : أن ما انحسر عنه ماء النهر ولم يعد اليه مرة أخرى فهـ  
المختلف في أحيائه • وإن احتمل عود الماء اليه فلا خلاف في تحجيره •

#### ٤- المقابـر :

سبق الحديث عن المنافع العامة عند تقسيم الأرض • وأن المقبرة جزء  
من تلك المنافع العامة باتفاق الفقهاء • وذلك إذا كان الدفن فيها مستمرا  
أو أن عهد الدفن فيها قريب بحيث لم تبلى أجسادهم بعد • سواء كانت  
هذه المقبرة موقوفة أو غير موقوفة • هذه لا خلاف في حرمة نبشها أو البناء  
عليها أو زراعتها • لأن حرمة المسلم حيا كحرمة ميتا • إلا أن يكون نبشه  
لحق آدمي • كأن يكون الدفن في أرض مفسومة • أو أخذت بشفعة أو دفن  
مع الميت مال لآدمي ولو قليلا ( ١ ) •

---

( ١ ) تبين الحقائق ٢٤٦/١ صور • رد المحتار ٦٠٢/١ صور مع الدر المختار



أو لضرورة عامة كأن يحتاج الى مكان القبر لمجرى عين أو شابهها • كما فعل  
معاوية رضى الله عنه بشهداء احد من حديث جابر بن عبد الله قال : لما  
أراد معاوية اجراء الممين الى جانب احد أمر مناديا بنادى فى المدينة :  
كل من له قتيل فليخرج اليه ولينبشه • وليخرجه ليحوله : قال جابر فأخرجناهم  
من قبورهم ربابا يتتئون ( ١ ) •

هذه الضرورات وما شابهها تبيح نبش الميت واخراجه من قبره • وأما  
عند انتفاء السبب فلا خلاف فى حرمة نبشه • أو احيائه مادام صاحب الشير  
موجودا فيه ولو بمضاجزائه •

أما اذا بلى الميت وصار ترابا فله حالان :

الأول : أن يكون الدفن فى مقبرة موقوفة :

اتفق الفقهاء على أن المقبرة الموقوفة تبقى على وقفيتها • ولا يجوز  
احياؤها • أو عودها الى ملك واقفها حتى مع طول زمان الدفن فيها

( ١ ) مواهب الجليل ٢٥٣/٢ سعاد • ولم ألق على سند لهذا الأثر •

وأصح ما وقفت عليه فى هذا الباب ما رواه البخارى يسنده الى جابر  
بن عبد الله قال : (( مع أبى رجل / تطاب <sup>دفن</sup> نفسى حتى اخرجته • فجملته

فى قبر على حدة )) وإن لم يكن هذا ضرورة • نيل الأوتار ١٢٧/٤  
حلبى أخيره

لم يخالف في ذلك سوى محمد صاحب أبي حنيفة حيث قال : ان الوصف اذا  
تعطلت منافعه وصار خرابا يعود الى ملك واقفه ، وتزول وقفته •  
قال الكاساني : ( وجه قول محمد أنه ازال ملكه بوجه مخصوص ، وهو  
التقرب الى الله تعالى بمكان يصلى فيه الناس فاذا استغنى منه فقد فاته غرضه  
منه فيعود الى ملكه ، كما لو كفن ميتا ثم أكله سبغ وبقي الكفن يعود اليه  
ملكه كذا هذا ) ( ١ ) وكذا المقبرة أيضا •

#### الحال الثاني : أن لا يكون الدفن في مقبرة موقوفه :

سواء كان ذلك في مقبرة معدة للدفن من ولي الامر أو في فلاة ، فان  
كانت مقبرة اعدتها ولي الامر لاجل دفن موتى البلد ومنع البناء والزراعة فيها  
لذلك من غير وقف •

هذه المقبرة لو استغنى عن الدفن فيها وسقطت مدة طويلة بدون دفن  
حتى أصبح من دفن فيها ترابا • فلا مانع من احيائها بالبناء أو الزراعة  
أو الدفن مرة أخرى نص على ذلك الحنفية ( ٢ ) لان صفة المقبرة انما بقيت  
للارض مادام الناس محتاجين اليها للدفن فاذا استغنى عنها وبقي موتاها

---

( ١ ) البدائع ٢٩١٤ / ٨ امام

( ٢ ) تبين الحقائق ٢٤٦ / ١ مصور ، رد المحتار مع الدار المختار ٦٠٢ / ١

واحتملوا الى عمارتها للبناء أو الخرس أو الزرع زالت صفة المقبرة عنها  
 • ولا لحبت الأرض على المقابر وضاعت بالاحياء .

وذكر الزيدية في كتبهم : أنه لا يجوز احياء المقابر ولا عمارتها (١)  
 ولم يأتوا عليه بدليل وراجع هو القول الاول لاتجاه دليله ولا دليل للزيدية .  
 وان كان الدفن في فلاة فالحكم في جواز احيائها كالحكم في المقبرة  
 المعدة لدفن الموتى من الامام بغير وقف كما قال الحنفية ، لانه اذا صار  
 ترابا واحتاج الناس الى عماره الأرض • زالت صفة القبر ، ولانه لو قيل  
 بحرمة لحق الناس حرج في معرفة الأرض قبل احيائها هل دفن فيها مسلم  
 من قبل أم أنه لم يدفن فيها ؟ ولا زلة ذلك الحرج قيل يجوز احيائها  
 كما مر في المقبرة المعدة للدفن .

#### ثانيا : ما سبق عليه ملك فردى أو جماعى

سبق في تحريف الموات أنه يجب أن يكون مقيدا بخلوه من الملك والاختصاص  
 وسبق الكلام عنها • وهنا نضيف الى الكلام عن الملك أنه ان كان مملوكا لمعالم

---

(١) شرح الازهار لعبد الله بن مفتاح ٣/٢٢٠ .

فلا يجوز احياؤه •

وان كان لمجهول فينقسم الى قسمين : خراب جاهلي ، وآخر

اسلامي •

أ - الخراب الجاهلي : يقصد به ما كان معمورا قبل الاسلام ولكنه تخرب

قبل ظهوره وتعطل الانتفاع به ولا يعرف له مالك مسلم معين • ويمكن قسمته

الى قسمين :

الاول : مدائن صالح وهي شمال المدينة المنورة في جزيرة العرب

وقد انتقم الله من أهلها ( ثمود ) وقيت مساكنهم عظة وعبرة لمن مر عليها •

وهذه لم أر من تعرض لبحثها من الفقهاء ، الا بعض فقهاء الحنابلة

فانهم فرقوا بين مدائن صالح وغيرها من خراب الجاهلية • فقالوا : ( مساكن

ثمود لا تملك فيها لاحد لان المطلوب فيها دوام البكاء ولا يجتمع هذا مسح

السكنى عادة ، وقد أمر رسول الله صلى الله عليه وسلم بالبكاء عند المرور

بها من رواية للبخاري في الصحيح عن ابن عمر قال : ( لما مر النبي صلى

الله عليه وسلم بالحجر قال : لا تدخلوا مساكن الذين ظلموا أنفسهم أن

يصيبكم ما أصابهم الا أن تكونوا ياكين ثم قنع رأسه وانسارع

السيرة حتى اجاز الوادى ورواه غيره (١) .

الثانى : الخراب الجاهلى ماعدا مساكن ثمود . اعتبروا الفقهاء من

الموات فلم يفرقوا بينه وبين القسم الاول فى جواز الاحياء . ودليلهم فى ذلك

قول الرسول صلى الله عليه وسلم ( عادى الارض لله ولرسوله ثم هو لكم

من بعد ) . وقد سبق اسناده ( ٢ ) . وأيضا لان ملك الجاهلية ملك

كافر لا عصمة له فيكون كأنه لم يملكه من قبل فلا حرمة لملك الجاهلية ( ٣ ) .

لم يخالف فى ذلك الا الحنابلة فى رواية لهم والشافعية فى وجه عندهم

وقيل : ان الخلاف مخصوص بما كان من خراب الجاهلية القريبة . استدل

الشافعية بأنه كان مملوكا ؛ لان فيه أثر عارة فلا يدخل فى تسمية الموات .

وقال الحنابلة : اذا كان فى جاهلية قريبة فيحتمل بقاء ملاكه وان لم يتعينوا

فلم يقطع بأنه موات ( ٤ ) .

والراجع ان مساكن ثمود تبقى على حالها ولا يجوز احيائها أو تغيير

شئ منها للحديث السابق ، ولا حديث آخر يفيد أن النبى صلى الله

(١) الصحيح للبخارى ٢٢٩/٦ البهية ، البداية لابن كثير ١٠/ سعادته

مسند أحمد ٢٣١/٤ المصنف ، مجمع الزوائد للهيثمى ١٩٣/٦ القدس

كشف القناع ١٨٦/٦

(٢) الرسالة ص ( ٣ ) مغنى المحتاج ٣٦٢/٢ حلى ، المغنى لابن

قدامه ١٨٦/٤ امام - تبين الحقائق ٢٤/٦ - ٣٥

(٤) مغنى المحتاج ٣٦٢/٢ حلى ، المغنى ١٨٦/٤

عليه وسلم أمر أعدائه لما أخذوا من آبارها ماءً أن يريقوا ما أخذوه منها ، وأن  
يخلفوا دوابهم ما عجنوه من مائها . كل ذلك يفيد أن هذه الديار  
يجب أن تبقى على حالها حتى تكون مظنة العظمة والاعتبار .

وحتى لو أجزأ أحيائها فمن الأولى تاريخيا وحضاريا أن تبقى هذه الديار  
على حالها يتعظ الناس بوقائع الله في الذين ظلموا أنفسهم وتوعا عن أمر  
ربهم ،

و

وأما قول الرسول صلى الله عليه وسلم ( عادي الأرض لله ولرسوله  
ثم هلكم من بعد ) فعام خمس منه ساكنة تعود للاعتبارات السابقة .  
وأما بقية الخراب الجاهلي فيترجح فيه القول الأول : لقوة أدلتته  
وجاب عن الأدلة المخالفة التي تقول أن ما دخل في تسمية المملوك ليس بموات  
وهذا الخراب كان مملوكا : بأن يقال لهم : كان مملوكا حقا ولكن  
لا حرمة لذلك الملك الآن لأنه ملك كافر ، ولانقطاع عهد ملاكه بالاسلام ،  
وحديث الرسول صلى الله عليه وسلم السابق صريح في أحيائه ، سواء  
ما كان منه قريبا أو قديما .

وقول الحنابلة ( يحتمل بقاء ملاكه وإن لم يتعينوا ) غير صحيح لأن

الظاهر عدم بقائهم والا لتعينوا وعرفوا •

### ب - الخراب الاسلامي :

يقصد به ما كان عامرا في الاسلام يملكه معصوم ثم بعد ذلك تخرب له جسر

أصحابه له ، وهو ينقسم الى قسمين : خراب عرف أصحابه : وآخر لاسم  
لم يحرف أصحابه •

فالاول : لا خلاف بين الفقهاء في أنه يبقى على ملك أصحابه مهما طال

زمن خرابه وذلك اذا كان مملوكا بسبب غير الاحياء • وان كان قد ملك بالاحياء

ثم صار خرابا وطال زمن خرابه • فذلك يقول الجمهور : ليس بمــــــــــــــــوات

ولا يجوز احياءه بل يبقى على ملك محييه •

وخالف ذلك المالكية فقالوا : ان طال زمن خرابه أصبح مواتا في حق

من يريد احياءه فان احياء ملكه : وسيأتي ذكر الدليل من الجانبين وترجيح

رأى الجمهور (١) •

والثاني : اختلفت الاقوال في جواز احياءه :

فقال النابغة في رواية ، ان ما ملك في الاسلام وجهل مالكة لا يملك بالاحياء •

واستدلوا بحديث عائشة الذي رواه البخاري ( من أحيأ أرضا ليست لأحد

فهو أحق بها ) • وهذه مملوكة لأحد المسلمين فلا يسقط ملكه عنها

بجهالة عينه ، لأنه ان كان له ورثة فهي لهم وان لم يكن له ورثة : ورثته  
المسلمون . : فيوضع في بيت المال .

وفي الرواية الثانية : أنها اذا صارت خرابا واندرست آثارها وذهبت  
أنهارها ولا يعلم لها الان مالك معين ، ملكت بالاحياء . لأنها أصبحت  
مواتا والحديث نص على جواز أحياء الموات " من أحيأ أرضا ميتة فهي  
له (١) .

وقال المالكية : ان الارض المجهولة المالك . اذا كانت خرابا فالاقوال فيها  
ثلاثة :

الاول : أنها لا تملك باحيا ، ولا باقطاع ، لتقدم الملك عليها ، فانه  
ملك لا يخشى هلاكه .

الثاني : أن أمرها الى السلطان .

الثالث : أنه اذا انجلى عنها أهلها وسادوا ملكت بالاحياء (٢) .

وقال الشافعية : هي كالطال الضائع ، وأمرها الى الامام . ان شاء

---

(١) المغني لابن قدامة ١٤٩/٦ سلفيه ، شرح المقتضى ٤٦٠/٢ -

٤٦١ ، كشف القناع ١٨٦/٤

(٢) الذخيرة للقرافي ١٨٧/٤ مخطوط بدار الكتب المصرية ٣٤ ، حاشية

الرهوني ٩٨/٧ .



حفظها الى ظهور مالكتها ، وان شاء باعها واحتفظ بثمنها أو استقرضه على بيت المال ، وإذا ظهر صاحبها دفع ثمنها اليه .

هذا ان رجب ظهور مالكتها . وان انقطع الامل في ظهور مالكتها كانت

لبيت المال ، ولا يجوز لاحد احيائها الا باقطاع من الامم (١) .

وقال الحنفية : هي كاللقطة . ومذهب الحنفية في اللقطة أن

الملتقط اذا غلب على ظنه أن مالكتها لا يطلبها بعد التعريف المدة الكافية يخبر بين أن يسكنها حتى يأتي مالكتها ، أو يبيعها ويحتفظ بثمنها ، أو يتصدق بها على مستحق الصدقة ، وله أن ينتفع بها ان كان مستحقا للصدقة ، فإن جاء مالكتها فوجدتها قائمة أخذها ، وكذا ان وجد ثمنها وأجاز البيع أخذه وان تصدق بها الملتقط واستهلك خیر المالك بين اجازة الصدقة وبين تضمين الملتقط أو الفقير قيمتها .

وما أن الارض لا يتصور هلاكها فالحكم فيها الامساك أو البيع .

(٢) ونقل ابن عابدين أن مذهب محمد جعل أمرها الى الامام وليست من الموات

---

(١) مخني المحتاج ٣٦٢/٢ حلى ، نهاية المحتاج ٢٣٩/٤ .

(٢) البدائع للكاساني ١٩٣/٦ جمالية أولى ، رد المحتار ٣١٨/١ ، ٢٧٧/٥

مصور ، النور الباري في احكام الاراضى لعبد الله بن عبد الخنى ١٧

مخطوط بدار الكتب المصرية رقم ٥٦٣ .

والراجع فيما أرى : رأى الشافعية والحنابلة فى احدى الروايتين عنهم  
وهو قول للملكية ومنقول عن محمد بن الحسن : أنها توضح فى بيت المال  
وأمرها الى الامام . لان مالها لما جهل دار أمرها بين أن تكون له ان  
كان موجودا أولورثته . فان لم تكن له ورثة فورثته المسلمون . ومما  
ورثة المسلمون موضعه بيت المال والولاية طيه للامام .

ثالثا : موات العنوة والصلح :

تقدم الكلام فى معمور أرض العنوة والصلح (١) • وهما نبحت عن  
حكم الأرض البور (الميتة) •

١ — موات العنوة : هى الأرض التى استولى عليها المسلمون من أرض الكفار  
بعد القتال وليست طامره •

قال الحنابلة والحنفية والمالكية والامام الشافعى : انها كموات بلاد  
العرب فهى مباحة لمن أراد احياءها (٢) •

وقال فقهاء الشافعية : ما فتح غنوه يكون مواته بين الفاتحين ، وأصحاب  
الخمس • فما خسر الفاتحين وهو أربعة أخطاه ، فاحياؤه من حقهم ،  
وما خسر أهل الخمس فاحياؤه أيضا من حقهم ، قالوا فى توزيعه بالنظر الى  
حق الأحياء ما قالوه فى قسمة العامر ، فاذا أعرض الفائضون عن احياء  
نصيبهم كان احياء الكل من حق أهل الخمس (٣) •

---

(١) الرسالة ص —

(٢) كشف القناع ١٨٧/٤ ، المنتقى ٢٧/٦ سعادته ، الخراج لابی يوسف ٦٩  
سلفه رابعه ، الام ٤٤/٤ شركة الطباعة الفنية ١٣٨٠هـ.

(٣) مغنى المحتاج ٢٦٢/٢ حلى ، الروضة ٢٨٠/٥ الكتب الاسلامى •

والراجع هو قول الجمهور : لان الموات من قسم الارض المباحه .  
والمباح لا قسمة فيه ولا اختصاص فليس من الخنيمه فاحياؤه من حق جميع  
المسلمين .

## ٢ - موات الصلح : وهي قسمان :

---

الاول : أن نصالحهم على أن الارض لهم ولنا عليهم خراج معلوم  
حسب شروط الصلح فهذه عامرها ومواتها لهم ، وليس لاحد من المسلمين  
احياء مواتها . (١) .

ونذكر ابن قدامه في المغنى احتمال جواز احيائها للمسلم لعموم الخير  
ولانه من المباحات كالصيد والحطب والحشيش فكذلك موات الارض (٢) .  
وقال النووي قال بعض فقهاء الشافعية أنه يجوز احياء مالم ينص على  
الامتناع من احيائه في شروط العقد (٣) .

والراجع هو قول الجمهور لانا صالحناهم على أن تكون الارض لهم

---

(١) المنتقى ٢٧/٦ ، الخراج لابي يوسف ٦٩ سلفيه رابعة كشف القناع  
١٨٧/٤ .

(٢) المغنى لابن قدامه ١٥٣/٦ سلفيه .

(٣) الروضة للنووي ٢٨١/٥ .

بدون تمييز بين العامر والموات •

وجاب عن استدلال ابن قدامة بأن عموم الخبر مخصوص منه هذه الأرض

• وأن قياسها على سائر المباحات قياس مع الفارق لنفاة الأول وتفاهة الثاني •

وجاب عن قول بعض الشافعية بعكس ما قالوا : فيقال لا يجوز الأحياء

من موات <sup>أرضهم</sup> للمسلم إلا أن ينص العقد على ذلك • لأنه لا حق لنا في

موات دارهم إلا باشتراطه •

الثاني : أن نصالحهم على أن الأرض لنا ولهم الإقامة فيها بخسراج

معلوم أو يجلو عنها حسب شروط العقد •

أكثر الفقهاء على أن موات هذا النوع كموات دار الإسلام من أراد أحياء

جزء منه كان له ذلك (١) •

وقال فقهاء الشافعية موات هذه الأرض لأهل الغني فهم أحق

بأحيائه ممن غيرهم كما قالوا في موات العنوة (٢) •

---

(١) المنتقى ٢٧/٦ ، خراج أبي يوسف ٦٩ سلفيه رابعه ، كشف

القناع ١٨٧/٤ ، الام ٤٤/٤ شركة الطباعة •

(٢) الروضة ٢٨١/٥ ، مغنى المحتاج ٣٦٢/٢ حلبى •

والزجاج هو قول الجمهور لانتنا نفينا أن يكون من الغنيمة

لانه مباح فذلك لا يكون فيلنا فلا يتعلق به حق اختصاص

لاهل النفس • وأحيائه من حق جميع المسلمين •

### الفصل الثالث

#### فنى التحجير =====

وفيه مباحث :

- |                 |   |
|-----------------|---|
| المبحث الاول :  | فى تمريقه .   |
| المبحث الثانى : | فى مشروعيتيه .  |
| المبحث الثالث : | فى شروطه .  |
| المبحث الرابع : | فى حكمه .   |
| المبحث الخامس : | فى صحة بيعه وارثه وهبته .                                 |
| المبحث السادس : | فى مدته .   |
| المبحث السابع : | فيا اذا احيا غير الحجر الارض المحجرة فنى<br>مدة التحجير . |

#### المبحث الاول : فى تمريقه :

معناه : لفة هو الاعلام وتحجر الارض جعل عليها منارا ، لانهم كانوا يعلمونها بوضع الاحجار حولها او يعلمونها لحجر غيرهم عن احيائها ( ١ ) .  
واصطلاحا : هو عمل يقوم به الانسان فى ارض ميتة لم يصل به الى درجة الاحياء . كحفر الاساس للبنا\* وغرز الاخشاب حول الارض وكل عمل لا يعتبر احيا\* فى المرف يسمى تحجيرا .

---

( ١ ) القاموس المحيط ، الهداية ١٣٨/٨ اميرية .

## المبحث الثاني

### فى مشروعيتها

قد شرع حق التحجير بما يوى أبو داود والبيهقى بسنديهما الى اسمع  
بن مضر قال : أتيت الرسول صلى الله عليه وسلم فبايعته فقال : (( من  
سبق الى ما لم يسبق اليه مسلم فهو له )) قال : فخرج الناس يتمسكون  
بخطون (١) .

فالحديث يفيد أن السابق الى الأرض يتحجره لها فقد اكتسب حق أولوية  
باحيائها من غيره اذا قصد ذلك (٢) . بدليل ما أخرج أبو عبيد بسنده  
الى سميد بن المسيب قال : قال عمر ابن الخطاب (( من احيا أرضا ميتة

---

(١) حدثنا محمد بن بشار حدثني عبد الحميد بن عبد الواحد حدثني  
أم جنوب بنت نعيمة عن أمها سودة بنت جابر عن أمها عقيلة بنت اسمع  
بن مضر عن اسمع بن مضر قال : أتيت : الحديث رواه أبو داود فى السنن  
٢٣٩/٣ رقم الحديث ٣٠٧١ مطبعة السعادة ثانية — وقال البيهقى :  
أخبرنا أبو على الروذبارى أنبأنا أبو بكر بن داسه حدثنا أبو داود — السند  
السابق — سنن البيهقى ١٤٢/٦ دائرة المعارف الهندية .

(٢) يأتى تفصيله فى الصفحة التالية .



فهي له ، وليس لمتحجر حق بعد ثلاث سنين (( (١) حيث يفيد أن  
المتحجر مالم يحيى الأرض لا يكون مالكا لها • وأن حقه فيها معتبر قبيل  
مضى مدة التهيؤ •

ولأن الأحياء يفيد الملك • فليقد الشروع فيه منع غيره من الأحياء كالاستيلاء  
مع الشراء •

---

(١) حدثني الحسن بن عمار عن الزهري عن سميد بن المسيب قال قال

عمر بن الخطاب • الأثر الأموال ٧١ دارالشرق للطباعة •

### المبحث الثالث

#### ففى شروطه

يشترط لاستفادة حق التحجير ثلاثة شروط :

الأول : أن يكون القصد من التحجير احياء الأرض • لأن من حجر أرضا وهو لا يقصد عمارتها يكون قد ضيق على الناس فى حق مشترك كمن وقف فى طريق ومنع الناس من المرور فيه فانه لا يمكن من ذلك • فاذا عرف قصد المحجر وأنه لا ينوى الاحياء تنزع منه الأرض حالا : هذا الشرط حكاه الياجى عن أشهب (١) •

الثانى : أن يكون الحجر قادرا على احياء ما حجره • والا كان ذلك منعا للآخرين من الاستفادة بتلك البقعة فترة من الزمن • هذا الشرط نص عليه الشافعية (٢) •

الثالث : الا يزيد المحجر على قدر كفايته فلا يمكن من تحجير المساحة الواسعة التى تزيد على حاجته وقدرته لما فيه من التضيق ايضا ، فيقتصر حقه فى التحجير على القدر الذى يكفيه • فان زاد على قدر كفايته كان لغيره احياء الزائد ، نص على هذا الشرط المالكية والشافعية • (٣)

---

(١) المنتقى للياجى ٣٠/٦ سماعه • الذخيرة للقرافى ١٩٨/٤ مخطوط بدار

الكتب المصرية رقم ٣٤

(٢) مفتى المحتاج ٣٦٦/٢ حلبى • نهاية المحتاج ٢٤٦/٤ — ١٢٩٢ هـ

(٣) المراجع السابقة •

## المبحث الرابع

### فسي حكم التحجير

اختلف الفقهاء في حكمه وافادته انك على قولين :

قال جمهور الفقهاء : ان التحجير لا يفيد ملكا • وانما يفيد احقية  
اختصاص وأولوية بالاحياء •

واستدلوا بما روى أبو داود والبيهقي بسنديهما الى اسمر بن مضر • قال  
قال رسول الله صلى الله عليه وسلم (( من سبق الى ما لم يسبق اليه مسلم  
فهو له )) وسبق تخريجه فهذا الحديث وأثر عمر للسابق أثبتا للحجر حق  
اختصاص لاحق ملك • لأن الملك بالاحياء • فاذا لم تتم اعماله • فلا يستفيد  
بقدمته ملكا • قياسا على السوم مع الشراء والخطبة مع الزواج •

واستدلوا أيضا بقياسه على حق الشفعة • حيث يفيد أولوية الشفع بالشراء  
ولا يفيد ملك الأرض المشفع فيها قبل الأخذ بالشفعة • كذلك المحجر لا يملك  
الأرض الا بعد الاحياء (١) •

---

(١) البدائع ١٩٥/٦ جماليه • رد المحتار ٣٨٣/٥ بولاق • مفني المحتاج

٣٦٦/٢ حلي • نهاية المحتاج ٢٤٦/٤ كشف القناع ١٩٣/٤ •

وقال الحنابلة في رواية : ان التحجير يفيد الملك • وحكى قاضي زاده  
عن شيخ الاسلام خواهر زاده أنه قال : ان التحجير يفيد ملكا مؤقتا  
بثلاث سنين بدليل ما روى عن عمر في الأثر السابق •

(( ليس لمتحجر حق بعد ثلاث سنين )) فيكون له الحق قبل ثلاث  
سنين • والمطلق ينصرف الى الكامل والحق هو الملك ( ١ ) •

والراجع من هذين القولين : الأول : للأدلة المذكورة • واستدلا  
شيخ الاسلام بالأثر الروى عن عمر فقد اجاب عنه قاضي زاده بقوله  
( والجواب عن استدلالهم أن ذلك مفهوم • وهو ليس بحجة كذا فى  
المنايضة ) اهـ ( ٢ ) •

على أن ملك الممين المؤقت غير معروف فى الشرع : وعلى هذا فالتحجير  
لا يفيد ملكا وإنما يفيد حق التملك بالاحياء كما قال الجمهور •

---

( ١ ) المقح ٢٨٨/٢ سلفيه • والمختار ٣٨٣/٥ بولاق • نتائج الأفكار

• ١٣٨/٨ أميريه •

( ٢ ) نتائج الأفكار ١٣٨/٨ أميريه •

### المبحث الخامس

في صحة بيع حق التحجير وارثه وهبته

#### أولا البيع:

قال الحنابلة والشافعية في الصحيح من المذهب : انه لا يصح بيع الأرض المحجرة . . . لأنه لا يفيد الملك كما سبق وانما يفيد حق التملك بالاحياء والحقوقي المجردة لا تباع كما لا يصح بيع حق الشفعة (١) .

وقال أبو اسحق من الشافعية يصح بيع حق التحجير قياسا على حقوق الملو بجامع أن كلا منهما حق . فكما يصح بيع حق الملو يصح بيع حق التحجير وهذا احتمال عند أبي الخطاب الحنابلة : قال ( ويحتمل جواز بيع حق التحجير لأنه له ) ( ٢ ) والقائلون بأنه يفيد الملك يصحرون بيعه .

والراجح هو الأدل : لأن الحقوق المجردة لا تباع كما سبق ، وقياسهم حق التحجير على حق التعلی في صحة بيعه قياس مع الفارق : فحق التعلی

---

(١) كشف القناع ١٩٣/٤ ، مفنی المحتاج ٣٦٦/٢ — ٣٦٧ حلبی

(٢) مفنی المحتاج ٣٦٧/٢ حلبی ، نهاية المحتاج ٢٤٦/٤ ، كشف

القناع ١٩٣/٤ ، المفنی ١٥٤/٦ .

حق متقرر يصح بيعه والتجوير حق تملك • وحق التملك لا يصح بيعه  
لأنه حق مجرد كحق الشفعة •

ثانيا : الميراث والهبة :  
—————

من حجر أرضاً أو بدأ بأحيائها ثم مات قبل انتمام اعمال الاحياء فان ورثته  
يقومون مقامه بأحقية هذه الأرض ميراثا لأن الحقوق تورث عن اصحابها (١) •  
وفي صحة هبته قولان :

الأول : لا تصح هبته • لأن حق التملك لا يباع ولا يوهب كحق الشفعة  
قال الشافعية والحنابلة : ويصح نقله الى غيره وايتاره به كايثاره بجلد  
الميتة قبل الدبغ وكايثاره بمقعد في المرافق العامة والربط (٢) •

الثاني : تصح هبته حكاه الخطيب عن الدرايم ولم يورد له دليلا (٣) •

—————  
(١) المراجع السابقة

(٢) مننى المحتاج ٣٦٧/٢ حلبى • كشف القناع ١٩٣/٤ • القواعد لابن

رجب ١٩٩ مطبعة الصدق الخيرية •

(٣) مننى المحتاج ٣٦٧/٢ حلبى •

## المبحث السادس

### فى مدة التحجير

اختلف الفقهاء فى المدة التى يستحق فيها المحجر ما حجره على قولين :

الأول : قال الشافعية والحنابلة : ان مدة التحجير يحددها المرف لأنها من الأمور التى لم يضع الشارع فيها حدا • فما يعده الناس مدة طويلة يكون هو مدته • فاذا طال تحجيرها عرفا قال له الامام : اما أن تحبى • واما أن ترفع يدك • فان أمدى عذرا واستسهل أمهل مدة أخرى بقدر ما يستطيع الاحياء فان لم يحبى فى هذه المدة أخذها منه الامام ليحببها غيره • لأن الموات حق مشترك كالطريق ومشروع الماء هو لمن سبق اليه • فاذا عطلها مدة فقد ضيق على الناس فى حق مشترك فيزاح عنه •

وقدرها أبو يعلى من الحنابلة : بالمدة التى يقدر فيها المتحجير على الاحياء • وهو لا شك مختلف باختلاف حال الناس • وفى كل الحالات لا تزيد المدة عن ثلاث سنوات عند الحنابلة • إلا أثر عمر السابق • بمعنى أن للامام امهاله الى ثلاث سنين • وقيدوا مطالبة المتحجر بالاحياء أو الترك بما اذا وجد مشرف للاحياء (١) •

(١) مفتى المحتاج ٣٦٦/٢ ، الانصاف ٣٧٤/٦ ، شرح المنتهى ٤٦٤/٢ ،

الاحكام السلطانية لابي يعلى ٢٢٩ ، كشف القناع ١٩٤/٤

الثاني : قال الحنفية والمالكية : ان المدة التي تعطى للمتحجر  
لإكمال الاحياء تقدر بثلاث سنوات •

واستدلوا عليه بالأثر السابق المروى عن عمر (( ليس لمتحجر حق بمعد  
ثلاث سنين وفي لفظ ليحيى ابن آدم عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده  
( ( من عطل أرضا ثلاث سنين لم يحمرها فجاء غيره فحمرها فهي له •

ولأنه ، اذا علم الأرض بالحجارة أو غيرها فلا يدل له من زمن يهيئ فيه  
أمر الاحياء فقدر بثلاث سنوات لأن ما دونها لا يفي بذلك ( ١ ) •

والراجع هو القول الأول لأن المتحجر لم يتحجر الأرض الا لعمارتها  
فتكون مدة أحقيته فيها بقدر حاجته والقدرة على الاحياء •

وأما التحديد بثلاث سنوات مع حاجة غيره لحيائها فمرجح : لأن المدة  
المضروبة في الأثر اجتهادية • فلا تغيد التحديد بثلاث سنوات في كسـل  
عصر ومكان • لأن تلك المدة هي التي كان يستطاع فيها الاحياء في شهر  
عمر وقد تغير العصر وارتفعت وسائل الحرث والتمجير فيه مما يحدث أثرا في  
تغير المدة •

---

( ١ ) الهداية ١٣٨/٨ امريه اولى ، المنتقى ٣٠/٦ سداده ،



### المبحث السابع

#### فيما اذا أحيأ غير المحجر الأورأ المحجرة فى مدة التحجير

قال الحنفية ووجه عند الشافعية والحنابلة : أن الثانى يملك بالأحياء  
ما حجره الأول فى المدة المضروبة له .

واستدلوا على ذلك بأن الأحياء يفيد الملك ، والتحجير لا يفيد الملك  
فثبت الملك بما يملك به دون ما لا يملك به قياسا على شراء سلعة بعد أن سامها  
آخر ، وقياسا على من سبق الى معدن ظاهر أو مشرع فجاء غيره وأزاحه  
من مكانه . فانه يملك ما أخذه ، ولكنه يأثم بذلك ، والمقد صحيح فى  
حال البيع والملك ثابت للآخذ بعد الأزاح . فكذلك الأحياء بعد التحجير .  
فلما كان الأحياء أقوى من التحجير قدم عليه ( ١ ) .

وقال الحنابلة فى الصحيح من المذهب وهو وجه عند الشافعية أن الثانى  
لا يملك بالأحياء ما حجره الأول فى مدة التحجير .

---

( ١ ) الهداية ١٣٨/٨ أميريه ، تبين الحقائق ٣٥/٦ ، مكنى المحتاج

٣٦٧/٢ ، المكنى لابن قدامه ١٥٤/٦ ، الذخيرة للقرافى ١٩٩/٤

واستدلوا على قولهم هذا بما أخرج البيهقي بسنده الى عمرو بن عوف  
أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال من أحياء أرضا ميتة في غير حـسـق  
مسلم فهي له (( (١) وهذا احياء في حق غيره فلم يملكه ولأن حق المتحجر  
أسبق فكان أولى كحق الشفيع يقدم على شراء المشتري (٢) •

وقول ثالث : حكاه القرافي عن أشهب : أن من أحياء أرضا محجرة وقام  
صاحبها يداليها أنهما يكونان شريكين (٣) •

والراجع فيما أرى • المشهور من مذهب الحنابلة وهو أن الثاني لا يملك  
ما حجرة الأول ، لأن التحجير بداية أعمال الأحياء • وقد جمعه الشارع سببا  
لأحقية المحجربا لأحياء كما سبق ، فلا يكون أحياء الثاني سببا صحيحا  
مفيدا للملك •

وقياس المخالف : قياس مع الفارق ، لأن التحجير حق قوى تعلّق  
بالمين وهو الشرع في أعمال الأحياء بخلاف السوم والسبق الى الميساح •

---

(١) أخبرنا أبو نصر عمر بن عبد العزيز عن عمر بن قتادة أنبأنا أبو العباس عن

اسحاق بن أيوب الصفي حدثنا الحسن بن علي بن زياد حدثنا ابن أبي

أويس حدثني كثير بن عبد الله عن أبيه عن جده عمرو بن عوف قال : قال

رسول الله •• الحديث سنن البيهقي ١٤٢/٦ دائرة المعارف الهندية •

(٢) المذهب ٤٢٥/١ حلي المصنف ١٥٤/٦ مناره شرح منتهى الارادات ٢٦٤/٢

(٣) الذخيرة للقرافي ١٩٩/٤ مخطوط •

لأن المستام لم يحد ثعملا وقد ينصرف صاحب السلعة عن بيع السلعة ،  
والسابق الى المباح كذلك لم يحد ثعملا كالمتحجر •

فلا يحق لأحد أن يدخل على المتحجر فيما شرع في احيائه ، والا أصبح  
الأمر لا ضابط له واتيحت الفرصة لضعاف النفوس ، وفتح باب التناحر والتشاجر  
لأن احدهم اذا رأى غيره قد سبق الى أرض شرع في احيائها انتهز بفلته وأكل  
بقية اعمال الاحياء وحرم الأول من أرضه وثمره عمله ، وبمثل هذا لا يستتعب  
الأمن ولا تصان الحقوق والله أعلم •

### الباب الثالث

= \* = \* = \* = \* = \*

فى الاقطاع وفيه فصلان :

الفصل الاول - فى معنى الاقطاع وشروطه ومن يملكه

الفصل الثانى - فى اقسام الاقطاع وحكمه

## الفصل الاول : في معنى الاقطاع وشروطه ومن يملكه ، وفيه مباحث

المبحث الاول : في تعريفه

= الثاني : في ادلة مشروعته

= الثالث : في اركانه وشروطه

= الرابع : فيمن يملكه .

### المبحث الأول : في تعريف الاقطاع :

الاقطاع في اللغة : اعطاء ولي الامر جزء من الارض لعمارته ، او حلة ارض للارتزاق بها ، من القطع وهو ابانة بعض اجزاء الجرم " أى فصلة " ، واقطعه الشيء اذن له في اخذه ، والقطيعه والاقطاعة جزء من الارض يمنحة ولي الامر . ( ١ )

وفي الاصطلاح : اعطاء الامام شخصا بغير عوض عقارا البيت مال المسلمين او غير مملوك لاحد على وجه التملك لرقبته او على وجه الانتفاع او اعطاؤه خراج ارض للارتزاق به . ( ٢ )

شرح التعريف :

" اعطاء الامام " قيد خرج عنه اعطاء غير الامام كأمير القرية ورئيس الشرطة ورئيس البلدية الا ان يكون الامام اذن لهم في عموم الاقطاع . ووكله اليهم . والا فلا ينفذ اقطاعهم ابتداء . "

وخرج عنه ايضا انتقال ملك الارض بالميراث او بخيره من اسباب الملك .

١ - لسان العرب لابن منظور ، المصباح المنير ، القاموس الاسلامي لاحمد عطية .

٢ - الملكية في الاسلام لعلي الخفيف ١٧٤ / ٢ .

" بغير عوض " اخرج البيع والاجارة والهبة المشروطة بعوض • وهذا هو الاصل فسي  
 الاقطاع • ويجوز للامام ان يقطع تملكاً على ان على المقطع كذا من المال • او اقطاع  
 انتفاع على ان يدفع كل سنة مبلغاً من المال كما في اقطاع عامر ارض العنوة والمعادن •  
 وقد نص على هذا المالكية (١) •

" ما لا لبث مال المسلمين او غير مملوكة لاحد " • للدلالة على ان الاقطاع من  
 الامام قسمان • اما ان يقطع ارضاً مملوكة لبث المال • واما ان يقطع ارضاً ليست مملوكة  
 لأحد ، وهذا شامل لثلاثة اصناف من الاراضى : الموات والمنافع العامة ، والموقوفة  
 وفقاً عاماً ؛ كارض العنوة • فليس للامام اقطاع المملوك للأشخاص • اللهم الا ما كان  
 فى رواية عند الحنابلة من انه يجوز للامام ان يقطع من الارض ما لم يتعين مالكه • وكذلك  
 قول المالكية بعود الارض مواتاً بعد الاحياء ان طال زمن اندراسها واعرض صاحبها عنها  
 فللامام اقطاعها • وأصحاب هذه الآراء لا يسمونها مملوكة بل يسمونها مواتاً •

" على وجه التملك لرقبته او على وجه الانتفاع او اعطاء خراج الارض للارتزاق به " •  
 ايضاح لثلاثة انواع من الاقطاع : وهى اقطاع التملك واقطاع الانتفاع واقطاع الاستغلال  
 وأكثر ما يستعمل الاقطاع فى اعطاء العقار ، واما اعطاء المنقولات فلم يشتهر كالمسألة  
 " اقطاع " فى عقود

## المبحث الثاني : أدلة مشروعية الاقطـاع

ثبتت مشروعية الاقطاع بالسنة النبوية واجماع الصحابة .

فمن السنة : ما روى ابو داود في السنن قال : حدثنا عبد الله بن مسلمة عن مالك عن ربيعة بن ابي عبد الرحمن عن غير واحد ان رسول الله صلى الله عليه وسلم اقطع بلال بن الحارث المزني معادن القبلية . جلسيها وغريمها وحيث يصلح للزرع من قدس " (١) .

وما روى البيهقي في السنن قال : اخبرنا ابو عبد الله الحافظ حدثنا محمد بن صالح بن هاني حدثنا الفضل بن محمد بن المسيب حدثنا نعيم بن حماد حدثنا عبد العزيز ابن محمد عن ربيعة بن ابي عبد الرحمن عن الحارث بن بلال عن ابيه ان رسول الله صلى الله عليه وسلم ( أخذ من معادن القبلية الصدقة وأنه اقطع بلال بن الحارث العقيق اجمع فلما ولي عمر قبل بلال : ان رسول الله صلى الله عليه وسلم لم يقطعك لتحجره عن الناس لم يقطعك الا لتعمل . قال : فأقطع عمر للناس العقيق ) (٢) .

وما روى البخاري بسنده الى انس بن مالك رضى الله عنه قال : ( أراد رسول الله صلى الله عليه وسلم ان يقطع الانصار من البحرين . فقالت الانصار : حتى نقطع لاهواننا المهاجرين مثل الذي تقطع لنا .

قال : سترون بعدى اثره فاصبروا حتى تلقوني ) (٣) .

هكذا اقطع رسول الله صلى الله عليه وسلم من الموات والمعادن وهو فعل منه يدل

على ان الاقطاع مشروع وجائز بشروطه الاتية : (٤)

١ - سنن ابي داود ٢٣٤/٣ معادة ثانية

٢ - السنن للبيهقي ١٤٨/٦ دائرة المعارف الهندية .

٣ - صحيح البخاري بشرحه فتح الباري ٤٧/٥ سلفيه .

٤ - رساله ص

وكذلك اقطع ابو بكر وعمر رضي الله عنهما وفي ذلك رويت آثار تقدم احدها عند

البيهقي وعنده ايضا : اخبرنا ابو سعيد بن ابي عمرو حدثنا ابو الخباس محمد بن

يعقوب حدثنا الحسن بن علي بن عفان حدثنا يحيى بن آدم حدثنا يزيد بن عبد العزيز

وابو معاوية عن هشام ابن عروة عن ابيه ان ابا بكر رضي الله عنه ( اقطع الزبير ما بين

الجرف الى قناة . قال يحيى : وقال الحسن بن صالح : سمعت عبد الله بن الحسن

يقول : ان عليا سأل عمر بن الخطاب رضي الله عنه . فأقطعه ينبع " ( ١ ) .

وروى عبد الرزاق عن معمر بن يحيى بن سعيد قال : ( قطع عمر بن الخطاب واشترط

العمارة ثلاث سنين . وقطع عثمان ولم يشترط ) ( ٢ ) .

فهؤلاء خلفاء رسول الله صلى الله عليه وسلم واعيان الصحابة قد اقطعوا واقطع لهم

وهم لا يفعلون ذلك الا وقد فهموا الجواز منه عليه الصلاة والسلام ومن جهة اخرى لم ينكر

عليهم غيرهم من الصحابة فكان ذلك اجماعا على جواز الاقطاع .

١ - السنن الكبرى للبيهقي ١٤٤/٦ - ١٥١ دائرة المعارف .

٢ - المصنف لعبد الرزاق ٩/١١ العلمى .



### المبحث الثالث : في أركان الاقطاع وشروطه

اختلف الفقهاء في الاقطاع هل هو حكم من الامام ؟ او عقد ؟ والظاهر انه عقد وعلى هذا فأركانه ثلاثة . وهي العاقدان وهما الامام الاعلى او نائبه ، ومن وقع الاقطاع له ، والمحل : وهو رقبة الارض او منفعتها او خراجها ، والصيغة : وهي الايجاب والقبول ، وكما يكون القبول من المقطوع له بالقول يكون بالفعل .

ولا بد أن يتوفر في كل من الاركان الثلاثة شرطه العام المصحح للعقد . ويشترط فيه فوق ذلك شروط خاصة بالاقطاع .

الشرط الاول : أن يكون المقطوع له قادرا على احيا جميع ما اقطعه : الغرض من الاقطاع هو الاحيا فمن اقطعه الامام ارضا ولم يحييها اما لعجز عن احياها أو لعدم رغبة في الاحيا فللامام استرجاعها . وإذا علم ذلك قبل الاقطاع فليس له ان يقطع هذا العاجز او المتعاجز . وقد حدث ان اقطع الرسول صلى الله عليه وسلم العتيق لبلال ابن الحارث فلما تولى الخلافة عمر بن الخطاب رأى ان بلالا يعجز عن احيا جميع ما اقطعه رسول الله صلى الله عليه وسلم . انتزعه منه واقطعه للناس (١) لان في اقطاعه لمن لا يستطيع عمارته او من لا يرغب فيها قطع لمنفعة منتظرة عن الجماعة وذلك مستح شرعا (٢) .

### الثاني : أن لا يتعارض الاقطاع مع المصلحة العامة :

ان مهمة الامام الاعلى هي تحقيق المصلحة العامة والتوفيق بينها وبين المصالح الخاصة والاقطاع جزء من تلك المهمة ، ولذلك لا يجوز للامام ان يقطع قطعة لاحد من الناس الا اذا غلب على ظنه انها تخدم المصلحة العامة ، او لا تتعارض معها ، اما اذا

(١) سبق ذكره في ادلة مشروعية الاقطاع واخرجه يحيى بن آدم في خراجه ص ٨٩ سلفية طانيه

(٢) مفنى المحتاج ٣٦٨/٢ حلى ، كشف القناع ١٩٥/٤ .

تعارضت المصلحتان قدمت المصلحة العامة على المصلحة الخاصة • كأن يقطع الامام  
احد الناس ارضا والجماعة فى حاجة اليها لاقامة مسجد او مطار او منتزه او أى مشروع  
يعود بالخير الكثير على الجماعة •

وان لم تتعارض المصلحتان صح الاقطاع ، لان فى المصلحة الخاصة مصلحة عامة ،  
فلورقه عن انسان باعدائه دارايسكنها ، او ارضا يزرعها ففى ذلك حل لمشكلته وتخفيف  
على المجتمع •

ويدل له ما رواه ابو داود بسنده الى قيلة بنت مخزومة قالت : قدمنا الى رسول الله  
صلى الله عليه وسلم فتقدم صاحبى - تعنى حريث بن حسان وافد بكر بن وائل - فبايعه  
على الاسلام عليه وعلى قومه ثم قال : يا رسول الله اكتب بيننا وبين بنى تميم بالدهننا ،  
ان لا يجاوزها منهم احد الا مسافرا او مجاوز : فقال : اكتب له يا غلام بالدهننا • فلمّا  
رأيت امره بها شخص بى وهى وطنى ودارى • فقلت : يا رسول الله انه لم يسألك السوية  
من الارض اذ سألك ، انما هذه الدهننا عندك مفيد الجمل ومرعى الغنم ونساء بنى تميم  
وأبنائهم • فقال : أمسك يا غلام صدقت المسكينة المسلم اخو المسلم يسعهم  
الما والشجر ويتعاونان على الفئان ( ١ ) •

وجه دلالة هذا الحديث ان الرسول صلى الله عليه وسلم لما علم ان الارض التى اقطعها  
فيها مصلحة عامة لسكان الدهننا وحيوانهم أمسك عن اقطاعها لحريث بن حسان وقومه ،  
كما أمسك عن اقطاع الملح بمأرب لابيض بن جمال لما فى اقطاعها من التضيق على الجماعة  
وسألتى فى " اقطاع المعادن الظاهرة ان شاء الله •

وعلى هذا اشترط الفقهاء ان تكون فى الاقطاع مصلحة لا تتعارض مع المصلحة العامة •  
ثم اشترط الحنابلة دوام المصلحة ليدوم الاقطاع ، فلو تبدلت فسخ الاقطاع وعادت الارض كما  
كانت • فالمصلحة عندهم شرط فى صحة ابتداء الاقطاع ودوامه ( ٢ ) •

( ١ ) سنن ابى داود مع بطل المجهود ج ١٤ ص ٢٣ سلفية ثالثة • وقال فى عون المعبود  
فى سند هذا الحديث رويتين مجهولتين هما ام نسيه بنت جندب قال : لا باء لا يعرف  
حاليها الكشف ٤ / ١٩٥ / ٢ من السابعة وسويده بنت جابر قال فى التقریب لا تعرف  
من السادسة : ج ٣ ص ١٤٢ نشر دار الكتاب العربى

الثالث : ان لا يكون الاقطاع فى ارض مملوكة لغير الدولة . . .

معنى هذا ان الإمام لا يستطيع ان يأخذ مال احد ثم يدفعه الى غيره . وقد قال الشافعى فى الام : " للسلطان ان يقطع من طلب موثا فاذا اقطع كتب فى كتابه . ولم أقطعه حق مسلم ولا ما فيه ضرر عليه ( ٢ ) " .

وكذلك لا يكون اقطاع التملك فى الاملاك العامة كالشوارع والميادين مما يحتاجه عامة الناس : ولا يقطع تملك ارض الحنوة عند الشافعية والمالكية وانما يستطيع الامام اقطاع ذلك ارتفاقا او منفعة .

الرابع : ان لا يكون الاقطاع فى ارض يتعلق بها حق لغير بيت المال . او لغير عامة المسلمين كحريم الدور والآبار .

الخامس : اشترط المالكية الحوز اى القبض من المقطع . وهو احد قولين عندهم . والثانى لا يشترط . وهما قولان مبنيان ان الاقطاع هل هو عقد عطية او حكم من الامام ؟ فمن يرى انه عطية يشترط الحيابة اكالهبة ومن يرى انه حكم كالقسمة وتزويج الصغار لا يشترط الحيابة ( ٢ )

هذا وليس من أركان الاقطاع ولا من شروطه ان يكون بلا مقابل بل هذا هو الاصل فيه لأنه تبرع من التبرعات لكن يجوز للامام عند المصلحة ان يشترط فى الاقطاع عوضا سواء كان اقطاع تملك او انتفاع كما يأتى فى اقسام الاقطاع . فاذا شرط ذلك فى الاقطاع كان شرطا صحيحا يجب الوفاء به . قال الدردير فى الشرح الكبير " ولو اقطعه على ان عليه كسدا او كل عام كذا عمل به " ( ١ ) .

( ١ ) الام ٢٦٦/٣ بلاق  
( ٢ ) الشرح الكبير للدردير بحاشية الدسوقي ٦٨/٤ جلى ١٣٧٢ .  
( ٣ ) الشرح الكبير للدردير بحاشية الدسوقي ٦٨/٤ جلى .

ومن يتأمل هذه الشروط يعرف كيف كان الاقطاع في الاسلام مبنيا على مصالح الجماعة وسعيها عن المظالم التي يرميه بها الجاهلون لاحكام الله والمفرضون بعداوتهم للاسلام ، وان الاقطاع في الاسلام يختلف عن ذلك الاقطاع المعروف في اوربا وهو ملكية الفرد للمساحة الواسعة بما عليها <sup>ومن عليها</sup> او ان للامام ان يقلع احد حاشيته او وزرائه او اقربائه المساحة الواسعة دون مراعاة لمصلحة الجماعة ان هذه الصور من الاقطاع الجائر محرمة في الاسلام \* والصور المشروعة في الاسلام جميعها تحقق العدل بين ابناء المجتمع اذ يراعى فيها خدمتهم للجماعة او حاجتهم او قدرتهم على عمارة الارض والموت \*

### المبحث الرابع : من يملك الاقطاع ؟

سبق في مشروعية الاقطاع وتعريفه : أن النبي صلى الله عليه وسلم قد اقطع  
 اقطاعات عديدة ، واقطع بعده ابو بكر وعمر وهؤلاء هم الاثمة " اعنى من بيدهم الولاية  
 العظمى " فكل منهما لم يقطع الا بعد توليه الخلافة بعد رسول الله صلى الله عليه  
 عليه وسلم ، وكانت هذه الاقطاعات هي الصحيحة النافذة لاكتمالها الشروط المطلوبة .  
 لذلك فقد اجمع الفقهاء على ان الاقطاع لا يملكه الا الامام الاعلى ، واما من دونه  
 كرئيس مجلس الوزراء ، وزير الداخلية ورئيس البلدية والقاضى ، فان واحدا من هؤلاء  
 لا يملك الاقطاع الا أن يأذن له الامام فى ذلك ويسند امر الاقطاع اليه . ( ١ )  
 واما المقطوع : فهما ان الاقطاع فى الاصل تبرع من التبرعات فيكفى ان يكون اهلا لقبول  
 التبرع مع توفر الشروط السابقة . واذا كان الاقطاع بمقابل شرط ان يكون اهلا لعقود  
 المعاضات .

---

( ١ ) مواهب الجليل ١٢ / ٦ ، كشاف القناع ١٩٥ / ٤ ، رسالة ابن نجيم فى الاقطاع مخطوطة

١٤ ، الام للشافعى ٢٦٩ / ٣ بولاق .

### الفصل الثالث • في أقسام الاقطاع • وفيه مباحث

المبحث الأول : في اقطاع التملك

= الثاني : في اقطاع الانتفاع

= الثالث : في اقطاع الاستغلال

= الرابع : في اقطاع الارتفاق

= الخامس : في حكم الاقطاع

= السادس : في الفرق بينه وبين الاحياء •

قسم الفقهاء الاقطاع الى ثلاثة اقسام • اقطاع تملك ، واستغلال ، وارتفاق • ولم يعتبر بعض الفقهاء اقطاع الانتفاع قسما مستقلا بل اعتبروه من اقطاع التملك باعتباره تملكا للمنايع فقط • وبعضهم كالمالكية جعل اقطاع الانتفاع قسما برأسه • وعلى هذا تكون اقسام الاقطاع اربعة •

### المبحث الأول : في اقطاع التملك •

يقصد به تملك رقبة العقار حيث يخول المقطع له التصرف في العقار بشتى انواع التصرفات وهذا واضح في اقطاع الامام ما هو من املاكه او املاك بيت المال • اما اقطاع الموات • فعند المالكية يفيد التملك بمجرد اقطاع العامر ، وعند الحنفية والحنبلة هو كالتحجير لا يفيد ملكا بالاحياء • في اقطاع الموات • وانما يفيد ان المقطع له احسب باحيا الموات وتسميته تملكا عندهم باعتبار ما سيؤول اليه • أما الشافعية فاقطاع الموات عندهم نوعان الأول : اقطاع تملك ان قصد الامام به تملك رقبة الارض • والثاني : اقطاع للاحياء • ان قصد الامام ذلك ويأتى تمام الكلام عليه في المبحث الخامس من هذا الفصل ان شاء الله •

واقطاع التملك اقسام ثلاثة : اقطاع عامر • واقطاع الموات واقطاع المعادن •

### أولا : اقطاع العامر

يقصد بالعامر كل ما جرى عليه ملك في الاسلام سواء كان عامرا يستفاد منه او خرابا لا يستفاد منه وانما سبقت عمارته بأيد مسلمة • وينقسم الى سبعة اقسام أ - عامر تملكه الدولة • ب عامرات ماله بلا وارث • ج - عامر أرض الحنوة • د - الصوافسى • ح - عامر أرض الصلح • ز - عامر يملكه اشخاص غير بيت المال •

#### أ - العامر الذى يملكه بيت المال :

الدولة تملك المنقولات والعقار كما يملكها الاشخاص فهى شخص حكى لا فرق بينه وبين الشخص الحقيقى فى القابلية للتملك • وهذا الشخص الحكى يمثل فى بيت المال • وبيت المال لا بد له من قائم يعتنى بمصالحه ويدبر شؤنه فى نطاق المصلحة العامة هذا القائم هو الامام • فانه مكلف شرعا برعاية مصلحة بيت المال • والاقطاع على وجه التملك وجه من وجوه هذه المصلحة العامة • اذا استكمل شروطه وقدم ذكرها • لذلك اتفق الفقهاء على جوازه • (١)

الا أن ظاهرا كلام ابن نجيم فى رسالة الاقناع يخالف ذلك فهو يمنع الامام من اقطاع مال بيت المال تملكا ويجوز اقطاعه انتفاعا (٢) • وليس هذا مذهب الحنفية كما هو مدون فى كتبهم •

#### ب - العامر الذى مات ماله بلا وارث :

قال المالكية والحنفية والحنابلة ووجه عند الشافعية يرجعه ابن حجر الهيئى •

- (١) مغنى المحتاج ٣٦٢/٢ - بلى ، كشف القناع ١٦٥/٤ ، التاج والاكلیل ٣/٦ سعادته •  
(٢) رسالة ابن نجيم فى الاقطاع ، رد المحتار ٢٦٥/٣ - نور البارى ١٨ مخطوط •

انه يجوز اقتطاعه تمليكا اذ رأى المصلحة في ذلك • لأنه صار ملكا لبيت مال المسلمين ،  
وقد سبق ان الامام متصرف فيه في حدود المصلحة • وزاد الشافعية شرطين :  
الأول : أن يكون المال لمسلم •

الثاني : ان يكون المقطع له خاليا من موانع الارث ، باعتبار ان بيت المال وارث •

هذا ولم يعتبر الحنفية والحنابلة بيت المال وارثا بل هو مالك باعتباره المشرف عليه في  
مصالح المسلمين (١) •

والوجه الآخر عند الشافعية ورجحه الشرييني الخطيب ان ارض من مات بلا وارث  
لا يجوز اقتطاعها • (٢)

والراجع من القولين : الاول : لان المال لا بد له من مالك • فاذا مات مالكة بلا  
وارث فانه ينتقل الى بيت المال ملكا اذ لا سائبة في الاسلام سوا قلنا ان بيت المال وارث  
أم غير وارث •

اذ لو سلمنا ان بيت المال حافظ لا وارث فالمال المحفوظ فيه ملك له حتى لا تكون  
سائبة ، فاقطاعه تمليكا في حدود المصلحة من حفظة ، لأنه لا يتصور حفظه في بيت  
المال وانما بلا استثمار ، فاستثماره من حفظه ، اذ لا معنى لحفظه مع تعطيله — من  
الانتفاع به •

---

(١) مواهب الجليل ٣/٦ ، تحفة المحتاج ٣١٨/٦ بحواشي الشرواني والعبادي ،  
كشاف القناع ٤ / ٤٢٧ ، تبين الحقائق ١٩٧ / ٥ ، رد المحتار ٤٨٨/٥ مصور •

(٢) مفني المحتاج ٣٦٨/٢ حلبى •



### ج - العامر الذي لا يعرف مالكة :

قد يكون هذا النوع باقيا على عمارته ، وقد يكون خرابا ، فاذا كان اسلاميا يقينا :  
فقال الجمهور : لا يجوز اقطاعه ، لان له مالكا معصوما وجهالته لا تسقط حقه في—هـ •  
وقيد الشافعية عدم الجواز باحتمال ظهور مالكة ، أما عند عدم احتمال ظهوره فيجوز اقطاعه ،  
لأنه حينئذ يكون ملكا لبيت المال • (١)

وقال الحنابلة في الرواية الثانية : ان هذا النوع يجوز اقطاعه كسائر الموات لانه في حكم  
الموات • (٢)

والراجح : رأى الشافعية : لأنه مملوك ، اما لاصحابه ان رجي ظهورهم والا فلبيت المال •  
د - عامر أرض العنوة :

هذه الارض اما مملوكة فتأخذ حكم المملوك • واما موقوفة فتأخذ حكم الوقف " فمن قال  
بأنها مملوكة لاصحابها يجيز للامام اخذها منهم واقطاعها لغيرهم " والقاتلون بالوقف  
يضمنون اقطاع الوقف العام تمليكا وفي قبول عند الحنابلة انه يجوز اقضاع الوقف العام  
اذا رأى الامام المصلحة في ذلك (٣) •

### هـ - الصوفاي :

هي الاملاك التي يصطفونها الائمة لبيت مال المسلمين من اموال الكفار بعد فتحها •

١ - تحفة المحتاج ٤٨٤/٢ عامرة ، البدائع ١٩٣/٦ ، المغنى لابن قدام—هـ

• ١٤٩/٦ منار

٢ - الاحكام السلطانية لابي بعلی ٢٢٩ حلی ثانية •

٣ - الانصاف للسمر داوی ٢٨٦/٤ - كشف القناع ١٥٩/٣ •

قال الجمهور حكم هذه الأرض أنها موقوفة فلا يجوز اقتطاع رقبته تملكها •

وقال أبو يوسف من الحنفية " أرض الصوافي بمنزلة المال الذي لم يكن لاحد ولا في يد وارث • فللامام العادل ان يجيز منه ويعطى من كان له غنا في الاسلام ويضع ذلك موضعه ولا يجابى ( ١ ) •

فهى اذن على قول أبى يوسف ملك لبیت المال ويجوز للامام اقتطاع رقبته تملكها  
كسائر املاك بیت المال •

واستدل باقتطاع عمر رضى الله عنه لاجزاء من الصوافي التى اصطفاه من املاك ملوك الفرس والظاهر ان الخلاف فى المسألة مبنى على اخلاف فى الأرض المفتوحة عنوة التى لم تقسم بين الخانمين هل تكون موقوفة او مملوكة لأهلها ؟ والمفروض ان الصوافي أرض لم تعط لأحد بل بقيت لبیت المال يديرها لأنها فقدت من يديرها بناء على أنها كانت ملكا لانا سبادوا كالمملوك وحواشيهم ومن مات من الكفار : فمن يرى أنها تكون موقوفة مع ادارة بیت المال لها كالأئمة الثلاثة يقول ليس للامام اقتطاعها لأن الوقف لا يقطع : ومن يقول أنها مملوكة لأصحابها يرى ان هذه الأرض مملوكة لبیت المال • وللامام اقتطاعها متى رأى المصلحة فى ذلك •

والترجيح فى هذه المسألة مبنى على الترجيح فى مسألة الأرض المفتوحة عنوة •

و — عامر أرض الصلح :

أرض الصلح لها حالان : الاول ان نصالح الكفار على ان تكون الأرض لهم ولنا عليها خراج معلوم • فهذه الأرض مملوكة لأصحابها ولا يجوز للامام التعرض لها لا باقتطاع ولا بخيره

---

(١) الخراج لأبى يوسف ٦٣ سلفية رابعه •

وهذا الحكم قد اتفق عليه الفقهاء \* (١)

الثاني ان نصالحهم على ان الارض لنا ولهم الاقامة فيها زراعة او مغارة او بخراج معلوم فعامرها وقف لجميع المسلمين \* او في "يصرف في صالح المسلمين ، ولا يجوز اقتلاعها تمليكاً الا على الرواية القائلة بجواز بيعه واقطاعه عند الحنابلة وقد سبق \*

### ز - العامر الذي يملكه اشخاص غير بيت المال :

يقصد به الاملاك الخاصة سوى املاك الامام او املاك بيت المال فان هذا النوع من العامر لا يجوز لاحد سواه كان الامام او غيره التصرف فيه بأدنى تصرف الا بتفويض من ماله او بوجه شرعي كأن يموت بلا وارث \* واما مع وجود صاحب الملك فان اخذه واعطاه لشخص غيره ظلم واغتصاب وقد حرم الله النظم والاغتصاب \*

### ثانياً : المموات :

لاخلاف بين الفقهاء في جواز اقطاع الموات تمليكاً اذا استكمل شروطه التي سبق الحديث عنها ، وكذلك سبق في مشروعيته ان رسول الله صلى الله عليه وسلم اقطع الموات واقطع بعده الخلفاء الراشدون وغيرهم من ائمة المسلمين \* لأن اقطاع الموات ناشئ عن مصلحة اعتبرها الامام \* وهو المنظم لسير المصالح العامة والخاصة \* ولكن هل يفيد اقطاعه للموات تمليكاً مجرداً عن الاحياء ؟

هذا السؤال يأتي جوابه في البحث الخامس من هذا الفصل تحت عنوان " ثبوت الملك بالاقطاع " ان شاء الله . . .

(١) الشرح الكبير لابن قدامة ١٥٢/٦ سلفية ، الشرح الكبير للدردير ٦٨/٤ حلي

بحاشية الدسوقي ، الخراج لابي يوسف ٦٥ سلفية رابعة ، مخني المحتاج ٣٦٢/٢ ، رسالة ابن نجيم في الاقطاع \*

### ثالثا : اقطاع المعادن :

المعادن جمع معدن • والمراد بها هنا الارض التي اودعها مواد متقومة ليست من جنسها ، الغالب كالنفط والحديد والملح ••• الخ •

تنقسم المعادن في جواز اقطاعها الى قسمين : ظاهرة ، وباطنة •

فالمعادن الظاهرة : هي التي برزت على وجه الارض ولا تحتاج في استخراجها

الى عمل •

قال الجمهور : لا يجوز اقطاع شيء منها لمن يحتجزها عن الناس ، ويضعهم من الوصول اليها فالتناس فيها شرع • من سبق الى ما لم يسبق اليه غيره ملك ما يحوزه منها والباقي في مكانه يبقى على ابحاثه •

واستدلوا على ذلك بما رواه الدارمي بسنده الى ابي بن حمال " انه استقطع الملح الذي بمأرب فأقطعه اياه رسول الله صلى الله عليه وسلم • فقيل له : يا رسول الله : انه بمنزلة الماء العذب • فاسترجعه منه " ( ١ ) فهذا الحديث يدل على ان المعادن الظاهرة لا يجوز اقطاعها كموارد المياه • وبقياؤها على الماء والكأ والنار التي يشترك فيها جميع الناس ( ٢ ) •

( ١ ) رواه الدارمي قال : اخبرنا عبد الله بن الزبير الحميدي حدثنا الفرج بن سعيد عن علقمة بن سعدان بن ابي بن حمال المياني المأربي حدثني ثابت بن سعيد بن ابي بن ان ابا سعيد حدثه عن ابي بن انه استقطع ••• الحديث سنن الدارمي ٢٦٨/٢ مصور ، ورواه ابن ماجة في السنن بنفس الاسناد ٨٢٧/٢ حلي ورواه غيرهم وصححه ابن حبان •

( ٢ ) الدر المختار ٣٨٣/٥ عامه ، المغني لابن قدامة ١٥٤/٦ منار ، الروضة

• ٣٠١/٥ مكتب اسلامي •

وقال المالكية : امرها الى الامام يصنع بها ما يراه محققا للمصلحة (١) .  
والراجح هو قول الجمهور : لظاهر حديث ابيض بن حمال : وقياسا على الماء والكأ  
فالكل شركة بين الناس لانها لا تحتاج الى عمل للحصول عليها ، فاخصاص احدهم  
او بعضهم به دونهم تضيق على العامة .

لكن للامام سلطة تنظيم الاستيلاء على المباح ، ان ظهر بين الجماعة ما يدعو الى  
ذلك .

### والمعادن الباطنة :

وهي التي استقرت في باطن الارض بحيث تحتاج في استخراجها  
الى حفر وعمل كثير ، وهذه الاقوال فيها ثلاثة :

١ - قال الحنابلة في الراجح من المذهب وقول للشافعية : انه يجوز للامام اقتطاع المعادن  
الباطنة اقتطاع تمليك ، ان كان في ذلك مصلحة عامة ولا يضر بمصالح المجتمع  
وأستدوا بما تقدم من رواية ابي داود عن ربيعة بن ابي عبد الرحمن : ( ان رسول الله صلى الله  
عليه وسلم اقطع بلال بن الحارث معادن القبلية جلسيها وغوريها وحيث يصلح للزرع من قدس  
وكتب بذلك كتابا قال في آخره : ولم اقلعه حق مسلم ) (٢) . فالقبلية ارض بناحية المدينة  
بها معادن باطنة ، وقد اقطعها النبي صلى الله عليه وسلم لبلال بن الحارث اقتطاع تمليك  
بدليل انها بقيت في يده وورثته عنه ، وهذا فعل من النبي صلى الله عليه وسلم يدل على

(١) المنتهى ١٠١/٢ سعادته .

(٢) سبقت روايته في ادلة مشروعية الاقطاع . ورواه غير ابي داود انظر تعليق احمد شاكر على  
خراج يحيى ٨٩ وفي لفظه " ان النبي صلى الله عليه وسلم اقطع بلال بن الحارث معادن القبلية  
وهي من ناحية الفرع فذلك المعادن لا يؤخذ منها الا الزكاة الى اليوم " سنن ابي داود مع بذل  
المجهود ج١٤٤ سلفية ثلاثة . ص ٦

مشروعية اقطاع المعادن الباطنة اقطاع تملك . ( ١ ) -

وقال المالكية وقول عند الشافعية ان للامام اقطاعها انتفاع بعوض او بغير  
عوض لا اقطاع تملك ، فأما المقطع له لا يملك رقبة الارض وإنما يملك ما نالته يسده  
من جواهرها . ومن ثم لا يستطيع اخراجها من يده الى غيره بأى عقد كالبيع والاجارة  
والهبة ولا تورث عنه لأن هذه الامور من خصائص ملك الرقبة . ( ٢ )

وتخرجه على اصولهم ان هذه الارض مقر لمنافع جارية وليس من المصلحة تملك رقبته  
لأن ذلك يقطع منفعتها عن المسلمين ، بل المصلحة فى استثمارها من اهل الخبرة بعوض  
يعود الى بيت مال المسلمين او بغير عوض ويكتفى بزكاتها حسب رأى الامام فى تحقيق  
المصلحة .

وقال الحنابلة والشافعية فى رواية : لا يجوز للامام اقطاع المعادن الباطنة تملك او  
انتفاعا لشبهها بالمعادن الظاهرة فالكل معدن ، والحكم فيها ان المسلمين فيها شرع ( ٣ )  
وأما الحنفية : فلم اقف على مذاهبهم فى المسألة اللهم الا ان يدخلوا فى اهل العلم  
فيما نقله الصيفى فى غدة القارى عن الخطابى ( ان اهل العلم قالوا : المعادن التى  
لا يتوصل الى نيلها ونفعها الا بكدوح واعتمال ، واستخراج لما فى بطونها ، فان ذلك  
لا يوجب الملك البات ومن اقتطع شيئا منها كان له ما دام يعمل فيه فاذا قطع العمى  
عاد الى اصله فكان للامام اقطاعه لغيره ) ( ٤ ) .

( ١ ) الشرح الكبير لابن قدامة ١٥٦/٦ سلفية ، الروضة ٣٠٢/٥ .

( ٢ ) حاشية الدسوقي ٤٤٦/١ مصور ، المنتقى ١٠١/٢ سحاده ، الام ٢٦٧/٣ امير تأولى

الروضة ٣٠٢/٥ .

( ٣ ) الانصاف ٣٦٢/٢ ، الروضة ٣٠٢/٥ .

( ٤ ) عمدة القارى للعيني الحنفى ٢٢١/١٢ الضيرية .

والراجع : هو القول الاول : فيما ارى لدلالة حديث بلال بن الحارث فالظاهر منه ان هذه المعادن بقيت في يده ثم في يد عقبه من بعده مدة كما اشارت الى ذلك بعض الروايات في باب الزكاة انه لا يؤخذ منها الا العشر الى اليوم " يعنى يوم رواية الراوى لهذا الحديث " ، فالرسول صلى الله عليه وسلم رأى المصلحة في اقطاعه لبلال بن الحارث معادن القبلية تمليكا وترك النذر فيما بعد لمن يأتى بعده فهو الذى يقرر المصلحة . فالرسول صلى الله عليه وسلم اقطعه هذه الارض وبعضها فيه معادن باطنة والبعض الآخر يصلح للزراعة بعبارة واحدة والنص على الاقطاع فى الحديث مطلق ، فينصرف الى الكامل . وهو اقطاع التمليك ، ولو كان اقطاع انتفاع لقيده الرسول صلى الله عليه وسلم بذلك .

وقياسها على المعادن الظاهرة قياس فى مقابلة النص وكذا لك التعليل الذى استظهرناه للقول الثانى ، والفارق بين المعادن الظاهرة والباطنة ان الاولى شركة بين الناس لسهولة الوصول اليها كالما والكأ ، وأما الثانية فلا يتوصل اليها الا بجهد . على اننا قيدنا جواز الاقطاع للامام بالمصلحة العامة البحتة فاذا انتفت او كان فى الاقطاع اضرار ببیت المال لا يجوز للامام اقطاعها تمليكا ، ومعنى هذا ان الامام يبحث عما هو المصلحة اهو اقطاع التمليك او اقطاع الانتفاع او الامتناع عن الاقطاع ؟ فكل ما يفيد الحديث السابق هو مشروعية اقطاع التمليك للمعادن الباطنة ان رأى الامام المصلحة فى ذلك ولا يجوز للامام ان يفعل الا ما هو الاصلح للمسلمين .

## المبحث الثاني : اقطاع الانتفاع •

هو ان يعطى الامام واحدا من رعيته عقارا مدة معينة لينتفع به فقد اما رقبته فتبقى للمسلمين ولا تدخل في ملك المقطع له ويسمى ايضا اقطاع استغلال كما سيأتى • لأن فيه طلبا للغلة بالفعل • وهى المقصود بالمنفعة •

وهذا النوع من الاقطاع لا خلاف بين الفقهاء فى جوازه اذا وقع فى محله • كأن يقطع الامام ارضا لبیت المال من يستطيع استغلالها • والمصلحة العامة تقتضى ذلك • لأنه تصرف صدر من اهله فى محله وقد استوفى شرطه وهو رعاية المصلحة • ( ١ )

واقطاع الانتفاع كغيره فى اشتراط تحصيل مصلحة المسلمين ابتداءً وزاد الحنابلة اشتراط دوامها فلو عرّس ما يخالف المصلحة كتعطيل الارض عن الانتفاع جاز للامام ان يفسخه وقد مرت الاشارة الى ذلك فى شروط الاقطاع •

واذا اقطع الامام ارضا لينتفع بها فللمقطع له ان يزرعها بنفسه وينائبه وله ان يبنى فيها اذا كانت معدة للبناء • واذا انتهت مدة الاقطاع رجع امرها الى الامام كما كانت وما يتركه من آثار عمارتها يقضى فيه بموجب عقد الاقطاع الذى به استحق منافعتها

واقطاع الانتفاع كما يجوز ان يكون بلا عوض يجوز ان يكون بعوض ان رأى الامام المصلحة فى ذلك • ونعید هنا ما رآه المالكية من أن اقطاع المعدن انتفاعا بعوض أو بخير عوض وما رآه اكثر الفقهاء من جواز اقطاع عامر ارض العنوة بعوض وبخير عوض

(١) التاج للمواق ٣/٦ سعادة اولى ، الشرح الكبير للدردير ٦٢/٤ امير ،

مغنى المحتاج ٣٦٧/٢ حلى تحفة المحتاج ٤٩٠/٢ العامة ، كشاف القناع

١٨٦/٤ ، الانصاف ٣٥٦/٦ رسالة ابن نجيم •



### المبحث الثالث : اقطاع الاستغلال :

اختلف الفقهاء في المراد باقطاع الاستغلال فاعتبره فريق منهم كالمهوتي وابن حجر

الهيثمي في التحفة "اقطاع الانتفاع بل هما شيء واحد" (١) .

واما الفريق الاخر فقد جعله قسما مستقلا بذاته ومنهم القاضي ابو يعلى في الاحكام السلطانية والخطيب الشربيني في المغنى . وقد قسمه ابو يعلى الى قسمين . اقطاع عشر واقطاع خراج (٢) .

ثم بين ان اقطاع العشر الذي في ذمة من وجب عليه لا يجوز لان العشر زكاة . والزكاة تصرف لاصناف قد لا يكون المقطوع له . منهم حال الدفع . ولو كان منهم حال الدفع لكانت زكاة في محلها . ولا يصير ديننا مستحقا لمصارف الزكاة . وانما يملكه من هو من اهل الزكاة بالقبض لا بالاقطاع .

وأما اقطاع الخراج اقطاع استغلال . فهو ان يعطى الامام من هو قائم بالمصلحة كالاجناد والقضاة ممن له في بيت مال المسلمين عطاء معلوم لمدة معلومة ما يساويه من خراج ارض معلومة وقد وجب ذلك الخراج على صاحب الارض .

وهو جائز بالقيد المذكورين في التعريف وهما ان يكون المال معلوم المقدار قد وجد سبب استحقاقه وان يكون حالا لا مؤجلا وان يكون لمدة معينة موجبة للخراج على صاحبه . ودليل جوازه ان الخراج من موارد بيت المال ولولى امر المسلمين ان يعرفه في مواضعه مما فيه المصلحة . فاذا اعطاه الامام من قام بمصلحة للمسلمين كالقضاة والمجاهدين فلا مانع من ذلك .

(١) شرح منتهى الارادات ٤٦٥/٢ ؛ مغنى المحتاج ٤٩٠/٢ عامر .

(٢) مغنى المحتاج ٣٦٨/٢ حلبى الاحكام السلطانية لابي يعلى ٢٣٢ وما بعدها

رسالة ابن نجيم في الاقطاع .

ثم قال ابو بعلی والخطیب • هو فی الواقع ليس باقطاع ولكنه حوالة لوجود معنى  
 الحوالة فيه وهو نقل دين من ذمة الى ذمة • فولى الامر نقل الذين الذى استحق  
 على بيت المال الى ذمة من وجب عليه الخراج

### المبحث الرابع : اقطاع الارفاق

تعريفه : هو ان يعطى الامام واحدا من رعيته مكانا من احد المرافق العامة لفترة من الزمن بحيث لا يضر ذلك بأحد .

- ولا فرق ان يكون ذلك داخل البلد او خارجا عنها .
- قريبا منها او بعيدا عنها .
- ومن امثلة ذلك ارضة الشوارع ورحاب المساجد التي لا يجمعها مع المسجد حائط .
- واقفية الدور التي لا يحتاجها اهلها ولا ضرر عليهم في ذلك ، وكذلك منازل البادية ومشاربهم في البراري والمراعى .
- هذه وامثالها من المباحات للامام ان ينظم امر الانتفاع بها حتى تسير المصالح العامة والخاصة بانتظام ويسد باب التنازع .

#### حكم اقطاع الارفاق :

اتفق الفقهاء على جواز الاقطاع من المرافق العامة لمن يرى الامام او نائبه المصلحة في اقطاعه ودليل ذلك ان الانتفاع بالمباح جائز بغير اذن الامام . واذا تأكد ذلك بان نه كان اقطاعه واجب الاعتبار لماله من الولاية العامة التي بها ينظم مصالح المجتمع . ويجوز للمرتفق بالجلوس ان يظل على نفسه بغير بناء كالقماش والاكشاك المصنوعة من الخشب او ما شابهه ( ١ ) .

#### شروط اقطاع الارفاق : يشترط فيه ثلاثة شروط :

الاول : ان يكون المكان المقطع جزءا من المرافق العامة او المباح كالاكشاك التي توضع على جوانب الشوارع او في زوايا الميادين او اقنية المساجد التي تخرج عن بنائها

( ١ ) تحفة المحتاج ٤٩١/٢ ، روضة ٢٩٤/٥ ، شرح منتهى ٤٦٥/٢ الفروع

٥٠٩/٤ بدائع ٣٨٠٣/٨ امام .

ولا يجمعها معه حائط واحد حتى لا تكون من المسجد (١) •

الثاني : ان يكون ذلك لفترة محدودة حتى لا يشتبه الارتفاق بالملك وهذه الصفة

يحددها الامام حسب المصلحة •

الثالث : ان لا يكون في ذلك الاقطاع ضرر على احد فما كان على ارضية الشوارع مشروط

بعدم الاهزار بالمارة ومضايقتهم • وما كان في امنية المساجد مشروط بعدم الضرر

بالمصلين او التشويش عليهم وهكذا •

اثره والفرق بينه وبين السبق الى المباح •

هذا النوع من الاقطاع يخول صاحبه احقية البقاء في المكان المخصص له طوال فترة

الاقطاع ولا ينتهي حقه بتحويله او نقل متاعه عنه ولا ببقائه جالسا الى الليل • وهذا بخلاف

المباح الذي سبقت يد الانسان اليه •

فالفرق بين اقطاع المباح والسبق اليه ان الانتفاع بالمقطع يستمر حسب دلالة الاذن

فقد يكون مطلقا وحينئذ تحدده العادة • وقد يكون مؤقتا فينتهي بانتهاء مدته • واما

السابق الى المباح فان حقه بالجلوس فيه ينتهي بنقل متاعه عن ذلك المكان • واذا كانت

عادة البلد أن له الانتفاع به نهارا واذا اتى الليل زال حقه <sup>فان حقه</sup> ينتهي بنهاية النهار •

وكذلك المقطع لا يزجج عن مكانه ما دامت فترة اقطاعه باقية ولو طال • واما السابق

الى المباح فان اطلال مقامه ازجج وازيح حتى لا يشتبه ارتفاقه بالتملك •

الاسباب التي ينتهى بها الاقطاع :

---

وأما الاسباب التي ينتهى بها اقطاع الارفاق فهي :

أولا : اذا كان مؤقتا وانتهى وقته • ولو كانت المصلحة باقية فلا بد من تجديد اقطاع لفترة اخرى • او يكون ضمن السابقين الى المباح بلا فرق •

ثانيا : تغيير وجه المصلحة • بأن كان استمرار الانتفاع يضر بالناس وعندئذ ينهى الامام ذلك الاقطاع • فهو يملك منحه ومنعه ابتداء ودواما •

### المبحث الخامس : حكم الاقطاع

يثبت الملك بالاقطاع في حالتين : الاولى : اذا اقطع الامام ارضا عامرة مملوكة  
لبيت المال . فان هذا الاقطاع يفيد الملك بمجرد العقد بالاتفاق .

والحال الثاني : اقطاع الموات . قال الحنفية والراجح من مذهب الحنابلة ، وقول عند  
المالكية : ان اقطاع الموات لا يفيد تملكيا مجردا عن الاحياء . وانما يفيد اولوية  
وأحقية كالتحجير . وقد سبق الحديث عنه . وان التحجير لا يفيد ملكا ولكن لا يجوز  
لأحد احياء ما تحجره غيره في غفلة منه لانه شائع في اعمال الاحياء . وكذلك الاقطاع فانه  
مقدمة الاحياء بل من اجله شرع . ودليلهم على ذلك ان الامام لا يملك الموات ومن لا يملك  
الشيء لا يملكه . وايضا يجوز للامام استرجاعه قبل الاحياء ولو كان تملكيا لما جاز استرجاعه  
بدليل ان عمر بن الخطاب رضي الله عنه استعاد من بلال بن الحارث ما عجز عن  
عمارته من العقيق وقد اقطعه اياه رسول الله صلى الله عليه وسلم وقال له عمر . ان رسول  
الله صلى الله عليه وسلم لم يقطعك لتحجبه عن الناس فأخذه منه واقطعه لغيره . ( ١ )  
فان تعليله بقوله لم يقطعك رسول الله لتحجبه عن الناس . دليل على ان الملك للاحياء  
لا بالاقطاع لأن عمر استرده لما اطمه بلال ولم يحيه .  
وكذلك رد عمر بن الخطاب لقطيعة ابي بكر رضي الله عنه لطلحة بن عبيد الله ( ١ ) ،

( ١ ) سبقت روايته في مشروعية الاقطاع لابي داود في السنن ورواه ابو عبيد عن نعيم  
ابن حماد عن عبد العزيز بن محمد عن ربيعة بن ابي عبد الرحمن عن بلال بن الحارث  
المزني عن ابيه . المديح الاموال ص ٤٠٨ نشر مكتبة الكليات الازهرية .

( ١ ) حدثنا معاذ بن معاذ وازهر السمان عن عبد الله بن عون قاما ازهر فقال : عن عمر بن يحيى  
الزرقى . واما معاذ فقال : عن الزرقى ولم يسمه قال : اقطع ابو بكر طلحة بن عبيد الله ارضا  
وكتب له كتابا ، واشهد له ناما فيهم عمر قال : فاتي طلحة بالكتاب فقال : اختتم على هذا فقال  
لا اختتم هذا كله دون النام ؟ قال فرجع طلحة الى ابي بكر مغضبا فقال : والله ما ادرى  
انت الخليفة ام عمر ؟ فقال : بل عمر ولكنه ابي - الاموال ٣٩١ .

ورده لقطيعة ابي بكر ايضا لعينه بن حصن (٢) . فلو كان اقطاع الرسول صلى الله عليه وسلم تمليكا لم يرتجعه عمر ، وكذلك نقول في رده لاقطاع ابي بكر (٣) .

وقال المالكية في الراجح عندهم وبعض الحنابلة : إن الاقطاع مجردا عن الاحياء يفيد التمليك ودليلهم : ان الاقطاع حكم من الامام يستحق به ما اقطعه على سبيل التمليك ، وذلك لما للامام من الولاية العامة على الموات وغيره . وامره بالاقطاع حكم منه واجب التنفيذ ولا يجوز نقضه (٤) .

وقال الشافعية : ان اقطعه الامام لتمليك رقبته ملكه بمجرد الاقطاع ، وان اقطعه

---

(٢) وحدثننا هشام بن اسماعيل الدمشقي عن محمد بن شعيب بن شابور عن عبد الرحمن بن يزيد بن جابر ان ابا بكر قطع لعينه بن حصن قطيعة <sup>وكتب</sup> له بها كتابا ، فقال طلحة او غيره : انا نرى هذا الرجل سيكون له من هذا بسبيل - يعني عمر - فلو اقرأته كتابك فأتى عينه عمر ، فأقرأه كتابه . ثم ذكر مثل حديث ابن عون وزاد فيه انه " يعني عمر " بصق في الكتاب ومجاه . قال فسأل عينه ابا بكر ان يجدد له كتابا . فقال والله لا اجدد شيئا رده عمر " الاموال لابي عبيد ٣٩١ .

(٣) كشف القناع ١٩٥/٤ ، رد المختار ٢٦٥/٣ مصور بدائع ١٩٤/٦ ، المنتقى ٣/٦ سعاده .

(٤) المنتقى ٢٩/٦ ، حاشية الرهوتى ١٠١/٧ بولاق ، المتذلل لابن قدامة ٢٨٩/٢ سلفية .

ليحييه وهو يقدر عليه صار احق باحيائه بمجرد الاقطاع . اى صار مستحقا له دون غيره ، وهذا التفصيل ذكره متأخرو الشافعية ، ولم يقيموا دليلا على هذا التفصيل ، واقتصر فى الام والمذهب للشيرازى على الثانى (١) .

والراجع من هذه الاقوال : القول الاول ، لقوة ادلته ، وضعف ادلة المخالف . فقول متأخرى الشافعية : ان اقطاع الامام بقصد تمليك رقبة الارض يفيد ملكا مجردا عن الاحياء ، لم يأتوا عليه بدليل . اذا فالاقطاع فى الموات كله يفيد الاحقية فى الاحياء . لأن هذا هو الذى يملكه الامام ولا يملك تمليكه بالاقطاع كما لا يملك تمليكه بالبيع .

وهذا يرد على دليل المالكية فان قولهم الاقطاع حكم من الامام واجب التنفيذ ليس بمسلم لان الامام لا يملك الارض الموات . ولا يملك الحكم بتمليك رقبتها لانها مباحة لجميع المسلمين ، وبالتالى لا يكون امره حكما بالتمليك وانما يملك التنظيم فى توزيعها . فهو منه اذن وليس يأمر ولا حكم وعلى هذا فليس امر الامام سببا لملك الموات بل السبب هو الاحياء ، وهذا هو المتفق مع مقصود الشارع كما صرح به عمر رضى الله عنه بأن المقصود هو عمارة الارض واستغلالها .

ولو قلنا ان الاقطاع يفيد التمليك لركن الى ذلك كثير من الناس وطلوا الارض بناء على انهم المالكون لها . لكن اذا علموا ان اقطاعها اذن فى احيائها وتحريستها

(١) الام للشافعية ٢٦٦/٣ اميرية ، المذهب للشيرازى ٤٢٦/١ حلبى ،

تحفة المحتاج ٤٩٧/٢ ، مقنى المحتاج ٣٦٧/٢ حلبى .



على عمارتها ، والا سلبت من ايديهم تسابقوا الى عمارتها • وفي هذا مصلحة الجماعة والافراد •

بعد الذى سبق من الاستدلال والمناقشة يتحرر : ان اقطاع الامام الموات لا يفيد ملكا مجردا عن الاحياء • فليس له بيعة • لكن يورث عنه على انه حق تعلق بالموات •

وهذا لا يعنى ان امر الامام واقطاعه لا معنى له بحيث لا يستفيد صاحب الاقطاع به موزة عن غيره من الناس • الصحيح انه يستفيد ميزة عظيمة ، وهى ان هذا العقار المقطوع له اصبح فى مأمن من تعدى الاخرين واقتصاص الفرص لحيائه قبله ، وذلك فى حدود مدة معقولة عرفا ، والظاهر انها كمدة التحجير ليتها فيها لحيائها •

واذا احياء غير المقطوع له لا يملكه بذلك الاحياء • لأنه قد خالف بذلك رأى الامام فى تحديد وجه المصلحة ، فان كان عالما باقطاع الامام لغيره فله قيمة بناءً عليه او زرع منقوضات وان كان جاهلا فله قيمته قائما لانه يهذر بالجهل وقد سبق تقرير مثل هذا الحكم فى التحجير •

وهذا التنظيم المحكم ينسد باب المظالم والاستيلاء على حقوق الغير •

وبناءً على ان المقطوع له لا يملك الموات الا بعد احيائه يتبين بطلان ما يفعله بعض الناس اليوم ، اذ نراهم بمجرد اقطاع الامام يبدأون المساومة على الارض المقطوعة وبيعها مجهولة المكان والصفة وهذا عين المخالفة والحرام • وعلى ولى الامر مراقبة ذلك ومنعه لأن فيه اعطاء الحق لغير مستحقه ، والاضرار بالجماعة •

### المبحث السادس : الفرق بين الاحياء والاقطاع

الاحياء والاقطاع سببان من اسباب ملك الارض • لكنهما يختلفان في اشياء منها  
أولا : الاحياء لا يكون الا في الموات والاقطاع يكون في الموات والعامر •

ثانيا : الاحياء يفيد ملك رقبة الارض بلا خلاف • اما الاقطاع • يفيد ملكا  
كاقطاع العامر تمليكاً • وقد يفيد انتفاعا كاقطاع العامر انتفاعا وقد يفيد الاولوية  
بالاحياء كاقطاع الموات على الراى الراجح •

ثالثا : الاحياء يفيد دوام الملك عند الجمهور خلافا للمالكية الذين يقولون بأن  
الملك بالاحياء ينتهى عندما يتخرب ويطول زمن اندراسه ويعود مواتا •

واما الاقطاع فقد ينتهى عند تغيير وجه المصلحة ، ويرى الامام انها • وهذا  
قول عند الحنابلة استظهره الحجاوى فى الاقتناع • وهو رأى ما اعد له واحرصه على  
مصالح المجتمع (١)

---

(١) كشف القناع ١٦٥/٤ •

### خاتمة : فى وضع اليد على العقار

الاستيلاء على العقار : هو وضع اليد عليه • وهو سلطة لشخص على عقار تمنع الغير من ان تكون له سيطرة عليه • فان تبعه فى الموات احيا له من وضع اليد ملك العقار به وهو فى غير هذه الحالة وان لم يدم المدة الطويلة الاتية — يظهر اثره فى دعوى العقار عند التنازع • فاذا تنازع اثنان عقارا هو فى يد احدهما اعتبر وضع اليد هو المدعى عليه لأنه الذى يشهد له الظاهر • وعند اقامة البنية من كل من المتداعيين تقدم بينه الخارج عند الجمهور لأنها اكثر اثباتا •

#### والمسألة موضعها كتاب الدعاوى والبيئات • (١)

وان استمر وضع اليد المدة الطويلة التى يأتى بيانها ان شاء الله — كان دليلا على ثبوت ملك الحائز بحيث لا تسمع دعوى الخارج ولا بينته عند المالكية والحنفية لان العرف المضطرد يكذب الخارج فى دعواه اذ المرء عادة لا يسكت مدة طويلة عن محاولته استرداد ملكه اذا كان فى يد غيره ما لم يكن هناك مانع وقد زاد المالكية فى الاستدلال حديثا <sup>روى</sup> عن النبى صلى الله عليه وسلم يأتى الكلام عليه فى بيان مذاهبهم ان شاء الله •

وليس وضع اليد المدة الطويلة الاتية مكسبا للملك ولا سببا من اسبابه كما يقول

اهل القانون (٢) •

(١) كشاف القناع ٣٩٣/٦ ، تبين الحقائق ٣٢٠/٤ مصور •

(٢) شرح القانون المدنى لعبد المضعم البدر داي ص ٤٨٩ دار الكتاب العربى ثانية •

بل هو دليل مظهر للملك السابق .

وقال الشافعية والحنابلة : ونزع اليد وان طال مدته ظاهر يثبت الملك لمن كان العقار في يده لكنه ظاهر ضعيف تسمع معه دعوى الخارج وتقبل بنيته فينتزع العقار من يد حائزه ويعطى لمن شهدت له البينة .

والمسألة عند المالكية والحنفية تختلف من حيث مقدار المدة وشروط اثبات ونزع اليد للملك .

مذهب المالكية :

قالوا : ان المدة الطويلة التي تعتبر دليلا على الملك مقدارها عشر سنين في المعتمد عندهم . واستدلوا على هذا بعديت رواه ابن وهب يسنده الحسن رسول الله صلى الله عليه وسلم " من حاز شيئا عشر سنين فهو له " ( ١ ) وقالوا : ان معنى الحديث أنه يحكم له به مع دعواه الملك او لا تسمع بيته الخارج . واستندوا كذلك بالعرف السابق .

واشترطوا في الاستدلال بهذه المدة على الملك سبعة شروط :

الأول :

أن لا يكون المقار موقوفا . فان كان موقوفا فلا أثر لحيازته وان طال المدة .

١ = رواه ابن وهب عن عبد الجبار بن عمر عن ربيعة بن ابي عبد الرحمن عن سعيد بن

المسيب يرفع الحديث الى الرسول صلى الله عليه وسلم . وقال عبد الجبار وحديثي

عبد العزيز بن عبد المطلب عن زيد بن اسلم عن النبي صلى الله عليه وسلم -

الحديث في مسالك الدلالة شرح متن الرسالة للقمي ص ٣٣١ مكتبة القاهرة ثانية .

الثاني : أن يكون الحائز مدعى لملك ما تحت يده فلو حاز من غير أن يدعى الملك لا تكون الحيازة دليلا على انه مالكا .

الشرط الثالث : ان يكون مع الحيازة تصرف من الحائز فان كان اجنبيا غير شريك للمدعى فالتصرف في حقه بأحد امور: البيع والهبة والتصدق والاجارة والاسكان والسكن والزراعة وغرس الشجر وقطعه والبناء والهدم . وان كان شريكا فالتصرف يتحقق بأحد الامور السابقة عدى السكن والاسكان والزراعة . لأن هذه التصرفات تحصل من الشريك عادة ويتسامح فيها فلا تكون دليلا على الملك . اما غيرها من التصرفات التي ذكرنا فلا تصدر عادة الا من المالك . فاذا رآه الخارج وسكت عنه كان ذلك دليلا على انه ليس بمالك .

الشرط الرابع : ان يكون المدعى عالما بحيازة المدعى عليه للعقار . والما بأن هذا العقار ملكه فان كان جاهلا بأحدهما فلا عبرة بالحيازة .

الشرط الخامس : ان يكون المدعى حاضرا بالبلد التي فيها العقار حقيقة او حكما بأن كان مقيما في مكان قريب منه ( ١ ) فان كان غائبا عن البلد لا تعتبر مدة الحيازة الا من تاريخ حضوره .

الشرط السادس : ان يكون المدعى ساكنا عن الحائز مدة الحيازة بمعنى انه لم يحاول اخراجه ولم يرفع الدعوى عليه امام القضاء . فان حاول اخراجه ، او اقام عليه دعوى

( ١ ) التاخر انه يرجع في القرب والبعد الى العرف لانهم قدروا البعيد بان يكون

على مسافة تزيد على اليومين يعنون بسير الابل او القدم ومثل هذا يعتبر قريبا

الان .

فى المدة فلا عبرة بالحيازة • وكذا لك ان منعه من الاخراج مانع كالصفر والسفه والاكره •  
الشرط المباح : أن لا يقيم المدعى بيته على ان هذه الحيازة كانت بسبب مشروع  
صادره منه كالاجارة والاعارة والرهن •

والمالكية قالوا : ان محل اعتبار المدة بعشر سنين • اذا كان الحائز اجنبيا  
كما قدمنا • اما ان كان قريبا من الحائز او صهرا او مولى له فان لم يكن ابا او ابنا  
فالمدة اكثر من اربعين سنة لان العشر سنين لا تكفى فى الدلالة على الملك بين  
الاقارب لما بينهم من التسامح عادة • وكأنهم عللوا الحديث بالمدة التى تكون دليلا  
على الملك عرفا ثم حصروا هذه المدة فى الاجانب وعملوا فى غيرهم بهذه العلة  
حيث تتحقق • ومن هنا قالوا : اذا كانت الحيازة بين الاب وابنه فالمدة ستون سنة  
لأن التسامح بين الاب وابنه اكثر فاعتبروا فى حقهما اطول مدة تهلك فيها البنسبات  
التي تثبت الحق عادة وهى ستون سنة • (١)

والحديث الذى استدلوا به : ضعيف لا تقوم به حجة لأن مداره على عبد الجبار  
ابن عمر الايلى وهو ضعيف قاله ابن حجر فى التقريب . ونقل فى التهذيب عن كثير  
من العارفين بأحوال الرواة • انه منكر الحديث (٢) فلم يبق لهم فى الاستدلال الا العرف  
وهادات الناس ، والظاهر انها تختلف فى الاجانب والاصهار كما ذكرنا ويأتى رأى

(١) الشرح الكبير للدردير ٢٣٣/٤ مع الدسوقي ، الشرح الصغير للدردير ٣٧٩/٢

حلبى مع الصاوى ، الخطاب ٢٢١/٦ ، البصرة للخمرأوى ص ١٣ مخلوطه •

(٢) تقريب التهذيب لابن حجر ، تهذيب التهذيب لابن حجر ايضا •

فى هذا الدليل ضمن مذهب الشافعية والحنابلة بعد ذكر مذهب الحنفية •

مذهب الحنفية :

~~~~~

قالوا : ان وضع اليد على العقار مدة طويلة دليل على ان واضح اليد مالك

للمال الذى وضع يده عليه ، فلا تسمع دعوى المدعى ولا بنييه •

واستدلوا على هذا بالصرف ، اذا المتعارف ان مالك العقار لا يتركه فى يد

الغير المدة الطويلة من غير مطالبة به وفيه سد لباب الاحتيال والتزييف •

وقدروا المدة الطويلة بخمس عشرة سنة فى غير دعوى الوقف ، واما دعوى الوقف

فمقدارها ست وثلاثون سنة ولم يفرقوا بين الاقارب والاجانب كالمالكية •

ورتبوا على ذلك منح القاضى من سماع الدعوى بعد المدة السابقة • واستندوا فى

تقدير المدة الى الاوامر السلطانية التى صدرت فى اوقات معينة • فأصل الدليل

هو العرف ، والتحديد بخمس عشر سنة فى غير الوقف وست وثلاثين سنة فيه بأمرولى الامر

وهو واجب الطاعة • وهو من باب تخصيص ولى الامر للقضاء ببعض الخصومات كتخصيصه

بالزمان والاقليم ، وليس دليلا على بطلان حق المدعى الا ظاهرا بدليل ان واضح

اليد لو اقر بعد هذه المدة بالعقار للمدعى صح اقراره والزم بتنفيذه " اى تسليم العين

للمدعى " ( ١ )

---

( ١ ) شرح المجله رستم ٩٨٤ مادة ( ١٦٦٠ ) الادبية ، رد المحتار على الدر المختار

٣٤٢/٤ ، تبين الحقائق ٣٢٠/٤ مصور •

### مذهب الحنابلة والشافعية :

قالوا ان وضع اليد المدة الطويلة على اختلاف التقديرين ليس بدليل على الملك بحيث يمنع من سماع دعوى الخارج وقبول بينته كما قال المالكية والحنفية — بل قالوا تسمح دعوى المدعى الخارج ، واذا اقام بينه عادلة قبلت وهى اقوى من وضع اليد وان طال مدته ، لأن الحجج التى وردت عن الشارع لاثبات الحقوق كالبيينة والاقرار ليس المعرف منها • ولو سلم انه منها وانه قرينة تثبت الحق فمحله اذا لم تدفعه حجة اقوى كالبيينة ( ١ ) •

واما قول الحنفية : ان امرولى الامر واجب الطاعة فمحله اذا لم يخالف حكم الله • والحكم اذا اقيمت البيينة وجوب القضاء بها ، وهدم الالتفات الى دليل آخر ، لانها ملزمة •

لما اخرج البخارى ومسلم بسنديهما الى الاشعث بن قيس قال : ( كان بينى وبين رجل خصومة فى بئر فاخترصنا الى رسول الله صلى الله عليه وسلم ، فقال : شاهدك او يمينه • فقلت انه اذن يحلف ولا يبالى • فقال من حلف على يمين يقتطع بها مال امرى\* مسلم هو فيها فاجر لقي الله وهو عليه غضبان حيث حصر الحجة فى الشاهدين واليمين فى هذا الحديث ويؤكد قوله صلى الله عليه وسلم فى رواية لمسلم " ليس لك منه الا ذاك " ( ٢ ) والمسألة مفروضة فيما اذا وجدت البيينة ، فلا عبرة حينئذ بالحيازة •

( ١ ) كشف القناع ٢٨٥/٦ ، مغنى المحتاج ٤٨٠/٤ •

( ٢ ) منتقى الاخبار بشرح نيل الاوطار للشوكانى ٢٤١/٨ حلى •



وأما قولهم : انه سد لباب التحايل والتزييف فكلامنا في الحجة الصادقة العادلة  
التي يقتضيهما القاضي على ان هذا معارض بأن وضع اليد قد يكون غصباً وقد يكون  
لاعتقاد الملك خطأ .

والراجع فيما ارى : مذهب الشافعية والحنابلة لأن الدليل يستنده . وما قاله  
المالكية والحنفية تقدم دفعه بأعدل حجة واجلى بيان .

والله اعلم وصلى الله على نبينا محمد وعلى آله وصحبه  
وسلم . وآخر دعوانا ان الحمد لله رب العالمين .

### ثبوت المراجع

\*\*\*\*\*

#### القرآن وعلومه :

— القرآن الكريم .

— احكام القرآن .

للامام ابى بكر احمد بن على الرازى الجصاص الحنفى ت : ٥٣٧٠ هـ .

مطبعة الحلبي .

— احكام القرآن

للامام ابى بكر محمد بن عبد الله بن محمد بن عبد الله بن احمد بن حسن

الصرين ت ٥٤٣ هـ

مطبعة الاوقاف الاسلامية ، ودار احياء الكتب العربية اولى ١٣٧٨ هـ

— تفسير ابن كثير ( المسمى بتفسير القرآن العظيم )

للامام عباد الدين ابى الفداء اسماعيل بن كثير القرشى الدمشقى ت ٧٧٤ هـ

المطبعة التجارية .

#### الحديث :

— تلخيص الحبير فى تخريج احاديث الرافض الكبير

للامام احمد بن على بن حجر المسقلانى ت ٨٥٢ هـ

شركة الطباعة الفنية

— الجوهر النقى فى الرد على البيهقى

لعز الدين على بن فخر الدين المارد بنى المعروف بابن التركمانى ت ٧٥٠ هـ

طبع في الهند دائرة المعارف حيدرآباد الدكن بهامش السنن الكبرى  
للبيهقي الاوّل .

— الدراية في تخرّيج احاديث الهداية .

الامام احمد بن علي بن حجر المصقلاني . ت ٨٥٢ هـ  
مطبعة الفجالة .

— سنن ابن داود

لابن داود سليمان بن الاشعث الازدي السجستاني ت ٢٧٥ هـ  
المطبعة التجارية ، وطبعة السعادة الثانية ، والسنن مع مختصرها  
وتهدئ بها للسندري — طبع انصار السنه المحدثه بمصر ، ومسح  
شرحها بذل المجهود لخليل احمد السهار نفوري ت ١٣٤٦ هـ  
السلفيه الثالثه .

— سنن ابن ماجه

لابن عبد الله محمد بن يزيد القزويني المعروف بابن ماجه ت ٢٧٣ او  
٢٧٥ هـ .

المطبعة المصريه ، وشركة الحلبي

— سنن الداريم

لابن محمد عبد الله بن عبد الرحمن بن الفضل بن بهرام الدارامي  
ت ٢٥٥ هـ

مصور

— سنن الدارقطني

لملقب بن عمر الدارقطني ت ٣٨٥ هـ

دائرة المعارف العثمانية والمطبع الفاروق

- السنن الكبرى
- لابي بكر احمد بن الحسين بن علي البيهقي ت ٤٥٨ هـ  
دائرة المعارف العثمانية
- صحيح البخاري
- للإمام ابي عبد الله محمد بن اسماعيل البخاري ت ٢٥٦ هـ  
شركة الحلبي ، والمجهرية ، والبهية ، ومع شرحه فتح الباري بولاق ،  
والسلفية .
- صحيح مسلم
- للإمام ابي الحسين مسلم بن الحجاج بن مسلم القشيري النيسابوري  
ت ٢٦١ هـ .
- مطبعة الجمهورية ، ودار الطباعة العامرة ، وبشرح النووي المطبعة المصرية
- عمدة القاري شرح صحيح البخاري .
- لبدر الدين الصفي محمود بن احمد الصفي ت ٨٥٥ هـ  
دار الطباعة العامرة ، والمنيرية .
- فتح الباري شرح صحيح البخاري
- للإمام احمد بن علي بن حجر المسقلاني ت ٨٥٢ هـ  
السلفيه
- المستدرك على الصحيحين
- لابي عبد الله محمد بن عبد الله بن محمد الحاكم النيسابوري ت ٤٠٥ هـ  
مصور على طبعة دائرة المعارف . العثمانية
- مسند الامام احمد
- للإمام ابي عبد الله احمد بن محمد بن حنبل الشيباني ت ٢٤١ هـ  
الطبعة الميمنية

- المصنف
- لعبد الرزاق بن همام الصنعاني ت ٢١١ هـ
- المجلس الملمى
- المنتقى شرح الموطأ
- للإمام سليمان بن خالد بن سعد بن أيوب ت ٤٩٤ هـ
- السماطه اولى
- منتقى الاخبار من احاديث سيد الاخير بشرحه نيل الاوطار للشوكاني
- لمسجد الدين ابي البركات عبد السلام بن تيميه ت ٦٥٢ هـ
- العلبي الطبعه الاخير.
- موطأ الامام مالك
- للإمام ابي عبد الله مالك بن انس امام دار الهجرة ت ١٧٩ هـ
- دار التحرير للطبع والنشر.
- نصب الراية لاحاديث الهداية.
- لجمال الدين ابي محمد عبد الله بن يوسف الحنفى الزيلعى ت ٧٦٢ هـ
- دار المأمون

### الفقه الحنفى :

- البحر الرائق شرح كثر الدقائق
- لابن نجيم زين الدين بن ابراهيم بن محمد ت ٩٢٠ هـ
- المطبعة العلمية اولى .

- بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع  
للکاسانی ابن بکر علاء الدین مسعود بن احمد ت ٥٨٧ هـ  
الجمالیه ، ومطبعة الامام
- تبیین الحقائق شرح کنز الدقائق  
لفخر الدین عثمان بن علی الزیلعی ت ٧٤٣ هـ  
الامیریة — والمصورة
- تکملة البحر الرائق  
للطوری القادری محمد بن حسین بن علی  
العلمیة اولی
- الدر المختار  
للحصکفی محمد علاء الدین بن علی ت ١٠٨٨ هـ  
الطباعة الامیریة .
- الدر المنقذ شرح الملتقى  
للحصکفی  
مخطوط بمکتبة الحرم المکی رقم ٣٨
- درر الحکام شرح مجلة الاحکام  
لعلی حیدر  
مصور نشر مکتبة النهضة بیروت
- رد المحتار علی الدر المختار " حاشیة ابن عابدین "   
لمحمد امین بن عابدین ت ١٢٥٢ هـ  
دار الطباعة العامرة ١٣٠٧ هـ . والامیریة ، وبولاق ، وشركة الحلبي .
- دار الطباعة المصریة .

- رسالة في الاقطاع
- لابن نجيم زين الدين بن ابراهيم بن محمد ت ٩٧٠ هـ
- مخطوطة بدار الكتب المصرية تحت رقم (٤٧٩—٤٨٠)
- السراج الوهاج
- للحدادى محمد بن على
- مخطوط مكتبة الحرم المكى رقم (٧)
- شرح مجلة الاحكام المدلية
- لسليم رستم البار اللبنانى .
- الادبية
- العناية شرح الهداية
- للهايرتى محمد بن محمود
- الطبعة الاميرية اولى ، مخطوط بمكتبة الحرم المكى رقم (١)
- فتح القدير
- لابن الهمام كمال الدين محمد بن عبد الواحد السيواسى ت ٨٦١ هـ
- الاميرية ١٣١٥ هـ
- النور البادى فى احكام الاراضى
- لمبد الله بن عبد الفتى الحنفى
- مخطوط بدار الكتب المصرية رقم (٥٦٣)
- الهداية
- للمرغينانى برهان الدين ابن الحسن على ابن ابى بكر بن عبد الجليل
- ت ٥٩٣ هـ
- الاميرية ومطبعة شيخ يحيى

الفقه المالكي :

- ادرار الشروق على انوار الفروق
- لابن الشاط سراج الدين ابن القاسم<sup>قاسم</sup> بن عبد الله الانصارى ت ٧٢٣ هـ
- مصور . والتونسيه الرسميه . مع الفروق للقرافى .
- تبصرة القضاة والاخوان
- للخمسراوى حسن العدوى
- مخطوطة دار الكتب المصريه رقم ( ١٧١ ) ، ومكتبة الازهر رقم ١٤٤١  
٦٢٢٤١
- تهذيب الفروق
- للشيخ محمد على حسين المالكي
- بهاشم الفروق . المصورة : عن طبعة دار احيا الكتب المصريه بمصر ١٣٤٧ هـ
- التاج والاكيل
- للمواق محمد بن يوسف العبدري ت ٨٩٧ هـ
- مطبعة السعادة ١٣٢٩ هـ مع مواهب الجليل
- حاشية الدسوقي
- لمحمد بن عرفة الدسوقي
- شركة الحلبي ، والمصورة عن الاميريه ببولاق ١٣١٩ هـ
- حاشية الرهونى
- محمد بن احمد الرهونى
- حاشية ابن المدينى
- لمحمد بن المدينى على كتون
- بولاق مع حاشية الرهونى



- الذخيرة
- للقرافي شهاب الدين ابي العباس احمد بن ادريس الصنهاجي ت ٦٨٤هـ  
مخطوط بدار الكتب المصرية ٣٤-٣٥ .
- الشرح الصغير
- للدردير احمد بن محمد بن احمد  
طبي ١٢٧٢هـ بحاشية الصاوي
- الشرح الكبير
- للدردير احمد بن محمد بن احمد  
الاميرية ثانيا مع حاشية الدسوقي ، والحلي ، والاميرية ١٣١٩ ، ومطبعة  
التقدم .
- الفروق
- للقرافي شهاب الدين احمد بن ادريس الصنهاجي ت ٦٨٤هـ  
مصور عن طبعة دار احياء الكتب العربية ١٣٤٧هـ
- قوانين الاحكام الشرعية
- لابن جزى ابي القاسم محمد بن احمد بن جزى الغرناطي ت ٧٤١هـ  
دار العلم للملايين بيروت .
- المدونة
- للإمام مالك بن انس بن الاصبحي ت ١٧٩هـ  
مطبعة الصدق الخيري
- مسالك الدلالة
- للغماري احمد بن محمد بن الصديق  
مكتبة القاهرة الثانية .

— المقدمات

لابن الوليد محمد بن احمد بن رشد ت. ٥٢٠هـ  
المطبعة الخيرية بهامش المدونة.

— مواهب الجليل

للخطاب ابن عبد الله محمد بن محمد المصطفى ت ٩٥٤هـ  
السماعة ١٣٢٩هـ ، وشركة الحلبي

الفقه الشافعي :

— الاحكام السلطانية والولايات الدينية.

للماوردى ابن الحسن على بن محمد بن حبيب ت. ٤٥٠هـ  
مطبعة الوطن .

— الاشباه والنظائر

للسيوطي جلال الدين عبد الرحمن ت ٩١١هـ  
مطبعة مصطفى محمد

— الأم

للامام محمد بن ادريس الشافعي ت ٢٠٤هـ  
بولاق ، وطبع شركة الطباعة الفنية ١٣٨١هـ

— تحفة المحتاج

لابن حجر الهيتمي احمد بن حجر الهيتمي ت ٩٧٤هـ  
مطبعة افندي مصطفى بحاشيه الشرواني والعبادي ١٣٠٥هـ

- روضة الطالبين
- للتووي ابي زكريا يحيى بن شرف ت ٦٧٦ هـ  
المكتب الاسلامي بدمشق
- شرح البهجة
- لشيخ الاسلام زكريا الانتصاري ت ٩٢٦ هـ  
المطبعة الميمنية بمصر
- مفتي المحتاج الى معرفة معاني الفاظ المنهاج
- لمحمد الشريفي الخطيب ت ٩٧٧ هـ  
شركة الحلبي ١٣٧٧
- المذهب
- لابي اسحاق ابراهيم بن علي بن يوسف الشيرازي ت ٤٧٦ هـ  
شركة الحلبي
- نهاية المحتاج الى شرح المنهاج
- للمرئس شمس الدين محمد بن ابي العباس احمد بن حمزة ت ١٠٠٤ هـ  
دار الطباعة المامرة

### الفقه الحنبلي:

- الاحكام السلطانية
- للقاضي ابي يعلى محمد بن الحسين الفراء ت ٤٥٨ هـ  
الحلبي ثانيه

- الانصاف في معرفة الراجح من الخلاف على مذهب الامام احمد بن حنبل  
للمرداوي علاء الدين ابي الحسن علي بن سليمان ت ٨٨٥هـ  
مطبعة السنة المحمدية ١٣٧٥-١٣٧٦هـ
- الشرح الكبير  
لابي الفرج عبد الرحمن بن قدامه المصروف باين ابي عمر ت ٦٨٢هـ  
السلفية مع المفنى
- شرح منتهى الارادات  
للبيهوتى . منصور بن يونس بن ادريس ت ١٠٥١هـ  
مصور . نشر المكتبة السلفية بالمدينة المنورة.
- الفروع  
لشمس الدين ابي عبد الله محمد بن مفلح المقدسى ت ٧٦٣هـ  
دار مصر للطباعة ثانيه ١٣٧٩هـ.
- القواعد  
لابن رجب ابي الفرج عبد الرحمن ت ٧٩٥هـ  
مطبعة الصدق الخيري بمصر ١٣٥٢هـ
- كشف القناع عن متن الاقتاع  
للبيهوتى منصور بن يونس بن ادريس ت ١٠٥١هـ  
نشر مكتبة النصر بالرياض المطلقة العربية السمودية
- المفنى  
لابن قدامه موفق الدين ابي محمد عبد الله بن احمد بن محمد ت ٦٢٠هـ  
السلفية، والمنار، ومطبعة الامام، ومطبعة نشر الثقافة الاسلامية اولى

— المقنع لابن قدامة

موفق الدين ابن قدامة

السلفيه

الفقه الزيدى :

— شرح الازهار

لعبد الله بن مفتاح

مطبعة حجازى

الفقه الظاهرى :

— المحلى

لابن حزم ابن محمد على بن احمد بن سعيد الظاهرى الاندلسى ت ٤٥٦هـ

السنيريه ، ومطبعة دار الاتحاد .

الفقه المالى :

— الاموال

لابن عبيد القاسم بن سلام ت ٢٢٤هـ

مطبعة دار الشرق

— الخراج

لابن يوسف يعقوب بن ابراهيم صاحب ابن حنيفة . ت ١٨٢هـ

السلفية رابعة ١٣٤٦هـ

— الخراج

ليحيى بن آدم القرشى ت ٢٠٣ هـ

السلفية الثانية

— زاد المعاد فى هدى خير الصباد

لابن قيم الجوزية ابن عبد الله محمد بن ابن بكر. ت ٧٥١ هـ

شركة الحلبي

— القول المستند بترجيح بيعة ندى السيد .

لحسن بن عمار المصرى

مخطوط رقم ٤٧٧ بدار الكتب المصرى

— الملكية فى الاسلام

لعلى الخفيف

الطبعة الاولى مطبعة الجبلوى

كتب القانون :

— الحقوق العينية الاصلية

لعبد المنعم البدر اوى

الطبعة الثانية

كتب الرجال :

— تقريب التهذيب

لابن حجر العسقلانى ت ٨٥٢ هـ

- تهذيب التهذيب
- لابن حجر المسقلاني ت ٨٥٢ هـ
- ميزان الاعتدال في نقد الرجال
- للذهبي . ابن عبد الله محمد بن احمد بن عثمان ت ٧٤٨ هـ

### كتب التاريخ :

- اخبار مكة
- للارزقي ابن الوليد محمد بن عبد الله بن احمد ت ٢٢٣ هـ
- الثقافة بمكة
- البداية والنهاية
- لابن كثير ابن القداية عماد الدين اسماعيل ت ٧٧٤ هـ
- مطبوعة السعادة اولى

### المراجع :

- التعريفات
- للسيد الشريف الجرجاني . ت ٨١٦ هـ
- القاموس الاسلامي
- لاحمد عطية
- القاموس المحيط
- لمجد الدين الفيروز ابادي ت ٨١٧ هـ

- لسان العرب
- لابن منظور ابن الفضل جمال الدين محمد بن مكرم .
- المصباح المنير
- للفيسوس احمد بن محمد بن علي المقرئ ت ٥٧٢ هـ
- معجم البلدان
- لياقوت الحموي
- المعجم المفهرس لالفاظ القرآن
- لمحمد فؤاد عبد الباقي
- المعجم المفهرس لالفاظ الحديث
- لجماعة من المستشرقين .